2.6.19

Ex libris eruditissimi viri Antonii Magliabechii

GOTHOFREDI FIBIGII JCti
& Antecessoris in Academiâ Salanâ

PROCESSUS JURIS

Nunc

Denuò accuratè revisus, summò studiô emendatus, & variis, iisqve necessariis & utilissimis Observationibus atq; Cautelis Practicis, nec non Formulis consveris agendi, excipiendi ac judicandi illustratus, & ad plurimorum urgentissimam sollicitationem,

editus

operâ

BARTHOLOMÆI LEONHARDI SVENDENDÖRFFERI
JCti & Antecessoris in Academiâ Philureâ.

Accessit Index Materiarum Generalis & Specialis Singularum rerum locupletissimus.

CUM SACR. CÆS. MAJESTATIS & ELECT. SAX. PRIVILEGIIS SPECIALIBUS.

LIPSIÆ,
Impensis JOHANNIS CHRISTOPHORI TARNOVII.
LITERIS CHRISTIANI MICHAELIS.
ANNO M DC LXXV.

PRÆFATIO
ad Lectorem.

CAusæ non fuêre unæ, qvæ me impulerunt, ut *Processus Juris B. Fibigii*, Viri, dum in vivis erat, Juris ac Legum ſcientiâ excellentisſimi, longioriqve vitâ ſatis dignisſimi, obſervationibus qvibusdam Practicis, formulisq; in foro Saxonico uſitatis, illuſtratus, bonamqve partem auctus meô permiſſu in lucem publicam prodiret. Qvemadmodum autem abhinc excluſam cupio omnẽ famæ ac gloriæ appetentiam, cujus nec ullum extare puto vel indicium, vel veſtigium: ita non dubito, hâc vice cauſam impulſivam allegare, pollicitationem ante ſemeſtre ſpatium Tibi, *Lector Candide*, in Actionum Expoſitione factam, cujus recor-

datio, ut antea nominatus Processus, jamdudum qvibusdam privatim communicatus, in manus omnium divulgaretur, me excitavit: Qvo ipso, licet ab obligatione contractâ, memet liberasse persvasum habeam, an tamen & Tuæ satis fiat exspectationi, non sine justis causis anceps hæreo, præsertim cùm in istis observationibus nihil vel novitatis, vel raritatis, &, qvod non apud Processus Judiciarii scriptores longè lateqve explicatum occurrat, deprehendatur. Interim tamen eam in spem erigor, fore, ut hæ ipsæ, si non ab omnibus, certè ab æqvis rerum æstimatoribus & serenâ fronte accipiantur, & lectione non indignæ reputentur. Scribebam Lipsiæ Nundinis autumnalibus 1674.

BARTHOLOMAEUS LEONHARDUS
SVENDENDÖRFFER D. P. P.

Leopoldus

LEOPOLDUS Divinâ favente Clementiâ electus Romanorum Imperator semper Augustus, ac Germaniæ, Hungariæ, Bohemiæ, Dalmatiæ, Croatiæ, Sclavoniæ &c. Rex, Archidux Austriæ, Dux Burgundiæ, Styriæ, Carinthiæ, Carniolæ & Wirtenbergæ, Comes Tyrolis &c. Agnoscimus & notum facimus tenore præsentium universis, Qvòd cùm nobis noster Sacriq; Imperii fidelis Dilectus JoannesChristophorusTarnovius Bibliopola Lipsiensis humillimè exponi curârit, se Gothofredi Fibigii P. P. Jenensis Processum Jurid. cum annot. Bartholomæi Leonhardi Svendendörffteri D. & P. P. Lips. boni publici gratiâ in formâ qvarti prælo committere, ac magnis suis sumtibus evulgare, vereri verò, ne qvod aliàs jamdum expertus, aliorum denuò æmulorum lucro suo inde sperando inhiantium subdolâ fraude circumveniatur, demissè supplicando, ut indemnitati hoc loci suæ privilegio nostro CÆS. consulere clementer dignaremur. Nos ejusmodi precibus uti justis & æqvis benignè duxerimus annuendum; Proinde omnibus & singulis Bibliopolis, Typographis & Bibliopegis cæterisq; qvibuscunq; rem seu negociationem librariam exercentibus serio atq; districtè idq; sub pœna decem marcharum auri inhibentes & vetantes, ne eorum qvisqvam per proximum à primâ editionis die computandum intra Sacri Rom. Imp. Regnorumq; & Dominiorum nostrorum hæreditariorum fines prædictum Processum Juris præter antefatũ JoannemChristoph. Tarnovium ejusvè hæredes in simili forma, eodẽ aut alio typo integrè, aut pro parte recudere, invehere & clam vel palam vendere atq; distrahere præsumat, qvatenus comminatam decem marcarum auri pœnâ ex semisse Cameræ nostræ Imperiali & pro reliqvo parti læsæ irremissibiliter pendendam incurrere, & omnibus exemplaribus qvocunq; loco repertis, (qvorũ sibi vel propriâ autoritate vel magistratus loci auxilio vindicandorũ dicto Impetranti ejusq; hæredibus vigore præsentiũ jus fasqve sit) privari noluerit, dũmmodo tamen præfatus Processus hujus privilegii nostri Cæsarei tenorem pro publica notitia atqve cautela in fronte expressum exhibeat, IVqve ad minimũ processus exemplaria impetrantis sumtibus ad Cancellariam nostram Imperialem Aulicã qvamprimum transmittantur. Mandamus ergò universis nostris & Sacri Imp. regnorumq; & provinciarum nostrarũ hæreditariarũ subditis ac fidelibus dilectis cujuscunq; ordinis conditionis & gradus fuerint, præsertim verò locorũ magistratibus Ecclesiasticis & sæcularibus, ne qvenqvam huic nostro Cæs. Privilegio ullatenus impunè contravenire patiantur, qvin ejusdẽ transgressores supradictis pœnis aliisq; modis idoneis coërceant, qvatenus & ipsi eandem mulctam evitare voluerint. Harum testimonio literarũ manu nostrâ subscriptarũ & sigilli nostri Cæsarei appresione munitarum, qvæ dabantur in civitate nostra Viennæ die 1. Febr. anno 1675. Regnorum nostrorum Romani XVII. Hungarici XX. Bohemici verò XIX.

LEOPOLDUS

Leopoldus Guilielmus Comes in Kinigsegge.

(L. S.) Ad mandatum Sacræ Cæs. Majestatis proprium

Christoph Beier.

VOn GOTTES Gnaden Wir Johann Georg der Ander/ Hertzog zu Sachsen / Jülich / Cleve und Bergk/ des Heiligen Römischen Reichs Ertz-Marschalch und Churfürst/ Landgraf in Thüringen/ Marggraf zu Meißen/auch Ober- und Nieder Lausitz/Burggraf zu Magdeburg/Graf zu der Marg und Ravensberg/ Herr zu Ravenstein / Hiermit thun kund iedermänniglich / daß Uns Johann Christoph Tarnovius unterthänigst zu vernehmen gegeben/ wie Er von D. Bartholomæo Leonhardo Schwendendörfern/ Prof. Publ. zu Leipzig sein über Gothofredi Fibigii Procefs gehaltenes Collegium und Annotationes erhandelt / und solche drucken zu laßen gesonnen / Wann Er sich aber des schädlichen Nachdrucks befahrete / so hat Uns Er üm ein Privilegium darüber unterthänigst angelanget/ Nun Wir dann seinem Suchen Statt gegeben/ Als wollen Wir/ daß in Unsern Churfürstenthum Sachsen/ desselben incorporirten Landen und Stifftern kein Buchhändler noch Drucker obbemeldtes Collegium und Annotationes nebenst vorigen Notis und des Fibigü Text in den nechsten von unten-gesetzten dato an zehen Jahren/weder nachdrucken/ noch auch / da dieselben an andern Orten gedruckt wären / darinnen verkaufen noch verhandeln solle/bey Verlust aller nachgedruckten Exemplarien und Einhundert Reinischer Goldgülden Straffe von ieden Nachdruck/die deñ zur Helffte unserer Renth-Cam̃er/der andere halbe Theil aber Ihme Joh. Christoph Tarnovio verfallen/Dargegen Er mehrgemeldtes Collegium und Annotationes fleissig corrigiren/aufs zierlichste drucken/ und gut weiß Papier darzu nehmen zu lassen / auch so offt sie aufgeleget werden / von iedem Druck und Format achtzehen Exemplaria in unser Ober-Consistorium, ehe sie verkaufft werden / auf seine Kosten einzuschicken schuldig/ und diß unser Privilegium niemand ohne unser Vorwissen und Einwilligung zu cediren befugt seyn soll/ Befehlen und gebieten darauf allen und ieden unsern Prælaten/Grafen / denen von der Ritterschafft und Adel/Ober-Haupt- und Ammt-Leuten/Ammts-Verwaltern / Schössern / Gleits-Leuten/Räthen der Städte/Richtern/Voigten/Schultheissen/ Gemeinden und allen unsern Unterthanen und Schutz-Verwandten hiermit gedachten Tarnovium bey diesem Unsern Privilegio auf die bewilligten zehen Jahr biß an Uns zu schützen und zu handhaben/ auch da diesem iemand zuwider handeln/und Er umb Execution desselben ansuchen würde / solche unweigerlich ins Werck zu richten/ die gesetzte Strafe unsäumlich einzubringen/ und die nachgedruckten Exemplaria an gehörigen Ort einzuantwortē /Daran geschicht Unsere zuverläßige Meynung. Uhrkundlich haben Wir diß Privilegium mit Unsern Chur-Secret bekräfftiget/ und eignen Händen unterschrieben. So geschehen zu Dreßden den 29. Maji Anno 1674.

Johann Georg Chur-Fürst.

(L.S.)

Gottfr. Berringer D.
Joh. Christian Willhelm S.

Index Generalis

CAPITUM ET MEMBRORUM

ut & prolixioris Membri tertii paragraphorum.

Partis Primæ & Generalis

§. 21.

Partis Secundæ & Specialis

In Nomine noſtri JESU CHRISTI ad omnia Conſilia, omneſqve actus rectè progredimur, *l. 2. in pr. C. de Offic. Præf. Præt. Afric.*

DELINEATIO PROCESSUS DN. D. FIEBIGII.

PROSCENIUM.

Est aliqvid, Viri eximiè eruditi, Studioſi ſvaviſſimi, noſſe Terminos Juridicos: eſt aliqvid, ſcire, qvid Jus Naturale, qvid Jus Gentium, qvid Civile ſit; idqve vel commune, vel proprium. Eſt aliqvid, gnarum eſſe, & Juris perſonarum, & Juris Rerum, & Juris actionum; &, ut deniqve uno verbo dicam, eſt aliqvid, Leges contemplari, ſubtilitateſqve ſcrutari & rimari, & ita peritum eſſe Speculativi & Theoretici, ſi ita loqvi liceat, Juris ſtudii, præſtat tamen indubiè agere, & ad ipſam πρᾶξιν actiones noſtras dirigere, utpote qvæ eſt prudentiæ politicæ, habituſqve cum verâ ratione

Practici, (qvalem esse Jurisprudentiam nostram Romanam, nemo est, qvem lateat) unicus finis. In hoc unicè qviescit Juridicina, nec speculativæ scientiæ scopo, (contemplationem intellige) contenta est, sed nobilissimum illud τὸ agere expetit, imò exposcit. Unde apparet, peritissimè sentire, qvi Theoriæ & praxeos coadunitionem suadentes, ut Theorico-Practicum adjungatur studium, seriò adhortantur; cum aliàs omne tempus, cujus tamen unius, ut cum Seneca loqvar, concessa est Avaritia, frustra conteratur, & nihil agendo consumatur. Agite ergò Studiosi Lectissimi, & attentis adeste animis. Agemus, & qvi in foro legitimè agi. i. e. actio institui debeat, breviter delineabimus. Egregius certè & utilitatis plenus labor erit, cuiqve perpendenti secum, vel optimam causam non rite formato processu perdi, & ex adverso vel pessimam, justâ & legitimâ Judicii normâ observatâ, sartam tectam conservari & ad optatum finem perduci posse. Ut verò tractatio hæcce de processu eò feliciorem sortiatur effectum, duas constituemus partes: *Generalem & Specialem*. Illa Generalia & communia omnibus vel plerisq; processibus exponet: Hæc verò Specialis varias pro-

processus species, & qvæ reqviruntur, specialiora Præcepta enodabit. Pars prior duobus constabit capitibus, qvorum alterum Processus definitionem, alterum ejusdem uberiorem explicationem in qvatuor membris & qvidem 1. per causam efficientem. 2. Objectum. 3. Formam, & deniqve 4. Finem & effectum suppeditabit.

Pars posterior & specialis iterum duobus absolvetur capitibus: *Primum* aget de processu summario vel extraordinario, & expedietur etiam duobus membris; Alterum explicabit Processum illum in genere, & dispescetur in tres sectiones, qvarum 1. Objectum. 2. Formam. 3. Finem Processus Extraordinarii communicabit. Alterum considerabit Processum summarium in specie, tum respectu primæ Instantiæ, tum Secundæ, qvæ Appellationis dicitur, & tam in casu partis alicujus, puta Actoris vel Rei, contumaciter emanentis, qvàm in casu utriusq; partis in loco Judicii comparentis, & qvidem rursus per tres Sectiones: In primâ de Processu summario executivo, in secundâ de processu summario Arresti: in Tertiâ de processu summario possessorio tractabitur. Utrobiqve verò ordine tali, qvalem observantia Judiciorum &

Natura processus reqvirit, ponemus actus & Necessarios & Accidentales, & qvi respiciunt processum ritè formandum, vel processus formati effectum, & qvi reqviritur vel exparte Personarum litigantium, qviqve aliis Procesfibus vel sunt communes, vel ab aliis divisi. Succedet deniqve, Secundum posterioris partis caput, qvod processum ordinarium contemplabitur, & simili ratione duobus expeditum dabitur membris, qvorum 1. Processum Ordinarium in Genere, tribus iterum Sectionibus, per Objectum, Formam & Finem; 2. Processum Ordinarium in specie, eodem plane modo, qvem summario applicuimus, & in tribus qvoqve Sectionibus breviter & perspicuè explanabit. In Primam Ordinarium possessorium, in Secundam Ordinarium petitorium, & deniqve in Tertiam Injuriarum Processum collocabimus, qvæ omnia ut benè gerantur, principium esto Tractationis hujus nostræ indubiè decens & amabile DEUS.

Partis

Partis Primæ & Generalis.
CAPUT I.
De
DEFINITIONE.

§. I.

SIcut cujuslibet rei, ita & Processus duplex datur Definitio: Nominalis & Realis. Circa illam & qvidem æqvivocam notandum venit vocabulum Processus. Juridicè & propriè in Foro: (vulgariter enim aliâs & pro augmento, *l. 2. in pr. ff. de O. J.* & pro progressu in literis & honoribus adipiscendis, hinc progressus dicitur qvis facere, & pro Pompâ, ut in *l. 41. ff. de donat. int. vir. & ux.* ubi donare ad processus nihil aliud est, qvàm ita donare, ut donatarius utatur in Pompâ, vel ut alibi dicitur in *l. 1. C. de Sentent. pass.* cum procedit & progreditur maritus, usurpatur:) *duplici modo sumitur* a): vel enim denotat 1. ordinem Judiciarium vel qvandoqve etiam 2. voculâ istâ, Citationes, Mandata & alia ejus generis Judicum decreta significantur, *p. 3. tit. 12. §. 2. Ordin. Cam. ibid.* **Und erstlich was die Ladung/** Mandata **und andere** proces **antrifft.**

 Hinc

Hinc dicitur processum in Camerâ, non nisi fundatâ Jurisdictione, obtinere Mynsing. *l.* 2. *Observat.* 9. Et in obtinendo processu tantisper Supplicantis narratis fidem adhiberi, donec in progressu causæ contrarium probetur *Gail.* 1. *O.* 31. *num.* 1.

§. 2. Prior significatus hujus loci est, inqve eo sumtum processum, definimus, Formam, i.e. ordinem Judiciorum competentium vel, si mavis, modum ordine tractandorum Judiciorum legitimum. Aliter *Joh. Emer. à Roßbach,* qvi solus inter eos, qvos ego qvidem novi, qvi de processibus aliqvid scripsere, definitionem suo Tractatui vel Praxi Civili, i. e. de processu Judiciario inseruit, Processum delineat, quod sit modus tractandorum Judiciorum, jure scripto traditus aut consuetudine observatus, vel, quod sit forma qvædam procedendi in cognoscendis causis forensibus. *

(*a*) Imo triplici & qvadruplici modo: sumitur namq; *specialissimè* pro processu ordinario, vel *generalissimè*, pro ipso judicio. Carpz. in Procesſ. *tit.* 1. *in præloq.* qvod *propriè* acceptum Processum ut partem sub se comprehendit. Est enim processus judicii forma, qvæ cum *personis* tàm Principalibus, qvàm Minus principalibus, cum *causa*, ob qvam actio instituitur, & cum *fine*, sententiæ scilicet executione judicium constituit. Dn. Struv. in Syntagm. Jurispr. *Exercit.* 9. θ. 2. Unde etiam vocatur non modo Processus judiciarius, sed & judicium pro ipso processu qvan-

qvandoq; ſumitur. *can. ſicut ſine 2. q. 1.* Marant. in Specul. *p. 2. num. 1.*

* *paucis ut hoc caput abſolvamus, Proceſſus eſt legitimæ litis apud judicem tractanda ratio.*

CAPUT II.

MEMBRUM PRIMUM.

DE

CAUSA EFFICIENTE. *b)*

§. I.

CAuſa efficiens proceſſus eſt vel Remota, vel Propinqva: Remota eſt Jus tum Civile Romanum, idqve tam commune, h. e. Jus Gentium ſpecialiter ita dictum qvàm Proprium; tum Canonicum. Notanter dico *jus Gentium in ſpecie ita dictum*, ut excludatur Jus Naturale. Nam licet non modo in ipſo, ſed etiam Jure Divino, ordo procedendi Judiciarius fundamentum habeat, & quaſi typicè per actum illum poſt lapſum à DEO, cum primævis noſtris parentibus inſtitutum, fuerit præfiguratus, quod eruditè deducit Petrus *Termin. in Epiſt. ſua nuncup.* proceſſui ſuo præmiſſa, abſit tamen, ut iisdem Juribus ipſam originem & exiſtentiam ſimul attribuamus, ita enim accidens ante ſuum ſub-

ſubjectum, & modum rei ante ipſam rem extitiſſe abſurdè concederemus *

(*b*) Cauſarum tractationi præmittenda eſt Proceſſus diviſio, qvæ eſt varia: Proceſſus enim. 1. eſt vel *Civilis*, vel *Criminalis*.

Civilis pertinet ad cauſas civiles.

Criminalis ad cauſas criminales.

Eſtqve vel *Accuſatorius*, vel *Inqviſitorius*.

Accuſatorius Proceſſus eſt proceſſus Criminalis ubi agitur per viam accuſationis & ſecundum ordinem ac formam juris.

Eſtq; vel *Bannitorius* vel *Non-Bannitorius*.

Bannitorius dicitur, qvando agitur per fiſcalem ad Bannum contra delinqventem in fuga conſtitutum:

Proceſſus Inqviſitorius eſt proceſſus criminalis, qvo nullo exiſtente accuſatore judex ſummariè & ex officio, adverſus delinqventem inqvirit, eiqve pœnam promeritam imponit:

2. Proceſſus eſt vel *ſecularis*, vel *Eccleſiaſticus*.

Secularis eſt, qvi pertinet ad judicium ſeculare.

Eccleſiaſticus eſt, qvi ſpectat ad cauſas eccleſiaſticas.

3. Proceſſus eſt vel *Ordinarius*, vel *Summarius*.

Proceſſus Ordinarius eſt, qvi pertinet ad cauſas ordinarias, jurisqve poſitivi ſolennitatibus ſervatis tractatur.

Proceſſus Summarius eſt, qvi ſpectat ad cauſas ſummarias, & ubi de ſimplici ac plano abſqve ſolenni figura judicii proceditur. *Clem. Sæpe de Verbor. ſignif.*

Eſtqve vel *Summarius in ſpecie* vel *Executivus*.

Summarius in ſpecie eſt vel *Regularis*, qvi per ſe & ex natura cauſæ controverſæ talis eſt, vel

Irregularis, qvo cauſa per ſe ordinaria tractatur ſummariè, vel ex litigantium conventione, vel ex Judicis juſta de cauſa commoti diſpoſitione. Carpz. in Proc. *Tit. 1. art. 1. num. 56. & ſeqq.*

Proceſſus Executivus eſt Proceſſus ſummarius, qvo ex inſtrumento liqvido & gvarentigiato ad executionem ſubito faciendam proceditur.

4. Proceſſus eſt vel *Petitorius* vel *Poſſeſſorius*.

Pro-

Processus Petitorius est, qvi pertinet ad judicium petitorium, & ubi principaliter de proprietate tractatur.

Processus Possessorius est, qvi pertinet ad causam possesionis.

Estqve vel *Ordinarius* vel *Summarius*.

Ordinarius est, ubi servato juris ordine agitur de possesione antiqva.

Possessorius summarius seu Summarissimus, item momentaneus est, ubi celeriter & summariè de possesione præsentânea proceditur.

Estq; vel Processus *Inhibitivus*, qvi fit mediante inhibitione pœnali contra turbantem, vel

Non Inhibitorius, qvi tractatur sine inhibitione. Carpz. in Process. *tit. 1. art. 5. n. 49. & Tit. 23. Art. 1. n. 10.*

5. Processus est vel *Principalis*, vel *Præparatorius*.

Principalis est, qvi per se & principaliter tractatur.

Præparatorius est, qvi propter alium Processum instituitur, eiq; viam præparat.

Estqve vel Processus

Exhibitorius, ubi tractatur de re per principalem actionem & processum petenda, vel

Provocatorius, qvo alter ad processum instituendum provocatur:

Estqve vel processus ex L. Diffamari, vel ex L. si contendat, vel de non numerata pecunia.

6. Processus est vel *Conventionalis*, vel *Reconventionalis*.

Conventionalis est, qvando conventio instituitur.

Reconventionalis est, qvando reconventio instituitur à reo convento contra actorem convenientem.

Estqve vel *Juris communis*, vel *Juris Saxonici*.

Ille vocatur, qvi dependet ex dispositione Juris civilis, & in eo consistit, ut durante processu conventionis instituatur, cumqve eo unâ sententiâ finiatur. *l. 11. §. 1. ff. de Jurisdict. l. 1. §. fin. ff. Qvæ sentent. sine Appell. rescind.*

Processus Reconventionalis Juris Saxonici est, qvi ex dispositione juris Sax. in causis tantum connexis & post finitam demum conventionem locum habet. *P. 1. C. 7. Ordinat. Process. Tit. 6.*

7. Processus est vel *Jurisdictionalis*, vel *Arbitrarius*.

Processus jurisdictionalis est, qvi tractatur coram judice, jurisdictionem habente.

Processus arbitrarius est, qvi agitur coram arbitro compromissario.

8. Processus est vel

Regularis, qvi formatur ex jure scripto, vel

Irregularis, qvi tumultuariè tractetur. Carpz. in Procesſ. *Tit. 1. art. 6. n. 1. & seqq.*

9. Processus est vel *Primæ Instantiæ*, vel Processus *Appellationis*.

Processus primæ Instantiæ est, qvi agitatur coram judice, ubi causa primùm fuit instituta.

Processus Appellationis, qvi tractatur coram judice, ad qvem causa per appellationem fuit devoluta.

* *Auctor per Jus Naturale significare videtur Jus Gentium primævum, & adeò ab eo separare Jus Gentium secundarium. Ipse dixerim, processus originem suam debere non primævo Gentium Juri seu Naturali, verùm secundario, qvia statu integritatis sicut nullæ dissentiones, nullæ injuriæ metuendæ fuisset ita nec opus fuisset judiciis ac Processibus. Genere humanô autem depravatô usus omninò exegit, ut lites inter homines exsuscitatæ apud Judicem potius in pace, qvàm manu & gladio transigerentur. Sed hic objectionem fecit Auctor, & posteà diluit:* Qvicqvid Jure Divino fundamentum habet, illud Juris videtur esse naturalis. Atqvi processus. E. *Respondet distinguendò inter originem Processus & existentiam. Illam Juri Divino concedit, hanc non concedit. Sed qvid hôc locô per Originem & Existentiam velit, it. qvid ad hunc locum faciat, qvod accidens ante suum subjectum, & modus rei ante rem ipsam non existere potuerit, explicatu difficile est. An voluit dicere, Originem Processus à Jure Divinò descendere, formam autem, ut loqvuntur, per qvàm existit, ex jure Naturali? An per subjectum significat ipsa judicia, per accidens & modum, ordinem ea exercendi? sed neqve ista distinctio, prout qvidem adhibetur, terunciô valet, neqve Judicia sine processu. i. e. sine ratione aliqvâ & ordine potuerunt exerceri. Dicerem potius, majorem esse negandam, si in*

si in eâ Jus Naturale tantum pro jure Gentium primævo sumitur. Neqve enim ea tantùm, qvæ unà cum Genere humanô prodita sunt, sed etiam qvæ posteà naturalis ratio usu exigente & humanis necessitatibus adinvenit, Divinâ providentiâ sunt constituta, ut apud omnes homines peræq; observarentur §. 11. J. de J.N. G. & C. Præterea judicia, qvæ homines exercent, à Divini Numinis Judiciis omninò discernerem.

§. 2. Propinquam causam efficientem constituit *jus non scriptum.* c) h. e. stylus cujusque Curiæ & observantia Judiciorum. *Stylus enim Curiæ* d) & mos Judiciorum habetur pro lege & intactus servari debet, *l. fin. C. de Injuriis. l. 4. C. de Sent. & interloc.* *

c) Cum jus non scriptum sit species juris Civilis Romani *§. 3. & 9. Inst. de Jure N. G. & C. l. 6. §. 1. ff. de just. & jur.* Vix poterit esse causa processus propinqva, sed referenda erit ad causam remotam: Sicuti ergo judicii causa efficiens propinqva sunt Judex, Actor & Reus *cap. 10. X. de V. S.* Marant. in spec. aur. *p. 2. n. 21.* Ita & idem de Processu tanqvam parte judicii erit statuendum. *arg. l. 7. §. 6. ff. de pact. l. 76. pr. ff. de R. V. l. 3. ff. pro derelicto.*

d) Terminus occurrit in *Recess. Imp. de Anno 1570. §.* Damit aber &c. In jure autem appellatur ordo judiciorum. *l. 4. C. de sententiis & interlocut. l. 10. C. unde Vi. Rubric. Codic. de ordine judicior.* ordo cognitionum. Mos judiciorum. *l. fin. C. de Injuriis.* Observatio judicialis. *l. 12. §. 5. C. de Reb. Credit.* Judiciorum usus & observantia *§. 6. 7. Inst. de satisdat.* Estqve consvetudo judicialis, determinans ordinem & modum procedendi in judicio observandum. Hinc non rectè distingvitur in stylum *Ordinarium* & *Decisorium*, Benè autem dividi potest in stylum *Declarativum*, *Abrogativum* & *Introductivum*.

Stylus Declarativus dicitur, qvi generalem ſtylum declarat.
Stylus abrogativus eſt, qvi uſum ac ſtylum receptum abrogat.
Stylus introductivus eſt, qvi novum qvid introducit: Diſtingvitur etiam in ſtylum *Judicii ſuperioris* & in ſtylum *Judicii Inferioris;* Unde qværitur, an *ſtylus, in judiciis ſuperioribus receptus, ſit obſervandus in judiciis inferioribus?* & Diſt. inter ſtylum in judiciis inferioribus *introducendum* & *introductum*, ſi in judiciis inferioribus ſpecialis ſtylus jam ſit receptus, ille debet retineri, ſin minus, ad ſtylum ſuperioris judicii erit recurrendum. *§. fin. Inſt. de ſatisdat.* Qværſtio porrò movetur: *An Judex Appellationis judicare teneatur juxta ſtylum Curiæ inferioris?* Qvod omninò affirmandum, cùm judex appellationis judicare teneatur ſecundum ſtatuta judicii à qvo: Illud tamen non extendendum erit ad ipſum procedendi modum, proceſſus namqve appellationis eo ſtylo eſt tractandus, qvi in judicio Appellationis eſt receptus: qvod tamen cum hac limitatione erit accipiendum, ſi appellatio jam ſit inttoducta, ante introductionem enim, & ſi qværatur de Appellatione interponenda, vel admittenda, ſtylus judicii inferioris eſt attendendus. *Scaccias de Appellat. p. 1. q. 17. n. 2. & ſeqq.*

* *Totô igitur iſtô capite Auctor voluit dicere, Proceſſus Jure Gentium eſſe introductos; jure cujusq; populi propriô augmenta qvædam cepiſſe, in ſingulis deniqve Curiis ſeu Dicaſteriis multa uſu circa eos eſſe accepta.*

MEMBRUM SECUNDUM.

De OBJECTO PROCESSUS.

§. I.

OBjectum Proceſſus eſt Judicium, qvod eſt competens legitima rei controverſæ apud

pud judicem competentem disceptatio. Unde elucescit ex duabus quasi partibus, tum rebus, tum personis conflatum esse Judicium.

§. 2. Res sunt Causæ, Lites, Controversiæ, Discordiæ & Quæstiones, (hæcce enim vocabula promiscuè usurpari consvetum est, licet non eadem earundem vis sit & significatio, teste Zanger. *p.* 1. *c.* 1. *de Except. n.* 1. *&* *seqq.*) tum publicæ, tum privatæ, & tum in facto, tum in Jure consistentes, de qvibus omnibus *Vmm. disp. ad process. Judic. Div.* 1. *thes.* 3. *num.* 15. *& Emer. à Rosbach. prax. civil. tit.* 1. 10. 38. *& seq.*

§. 3. Personæ vel sunt judicantes, vel litigantes: Utræqve, vel Principales, vel Assessoriæ.

§. 4. Principales Judicantes personæ sunt Judex, vel Ordinarius, *vel Extraordinarius*, e) & hic vel Delegatus, qui commissarius appellari consvevit, *vel Arbiter*, f)* i. e. Judex compromissarius. Ille quandoque ab utrâque litigantium, quandoque ab alterutrâ, quandoque & à neutrâ parte nominatur vel petitur, sed vi & potestate officii, ex commissione Ordinarii Judicis, cum instructione certâ, constituitur. Hic ex voluntate & consensu partium eligitur, ut ad modum Judicii vel communem, vel ordinarium,

vel singularem ex placito compromittentium cognoscat, qvo ipso ab arbitratore omni Juris ordine neglecto, & fere secundum æquitatem cerebrinam judicante, segregatur & dicriminatur. *

e) Talis dicitur non modò is, cujus jurisdictio est prorogata, sed & jurisdictionis mandatarius, qvi alias vocatur delegatus, qvæ appellatio jure civili attribuitur judici dato ac pedaneo *l. 5. C. de judiciis l. 3. C. Qvi pro sua jurisdict. l. 3. C. de pedan. judicib.* Donell. *l. 17. c. 21. l. F.*

f) Cum hoc arbitro non est confundendus neqve *arbiter statutarius*, cui ex lege & statuto lites certarum personarum committuntur, nec *arbiter juris*, qvi à Magistratu ad certum actum expediendum deputatur. *l. 9. ff. qvi satisd. cog. l. 1. §. 6. si cui plus, qvàm per L. falcid.* qvi potest referri vel ad jurisdictionis mandatarium, vel ad delegatum & commissarium.

* *Data Arbitratoris ab Arbitrò differentia non placet. Qvid enim vetat, arbitro qvoqve permittere, ut omni juris ordine neglectô, secundum æqvum & bonum causam dijudicet? Arbitratores dici videntur, qvi non litibus dirimendis adhibentur, sed transactionibus ineundis, vel obligationibus contrahendis, constituendis inter socios lucri & damni partibus, definiendis pretiis ac mercedibus, dicendis legibus contractuum, &c.*

* *Arbiter Judici perqvàm est similis, namq; non minùs ac ille controversiis dirimendis vacat. Sed & suô modo potest extraordinarius Judex appellari. Verùm non eô modô, qvô delegatus seu Compromissarius appellatur, qvi istô nomine appellatur ratione Jurisdictionis, qvam accepit extrà ordinem. Itaqve eâdem ratione extraordinarius Judex audit ille, qvi prorogatam Jurisdictionem habet, qvia & hæc extraordinaria est. At verò arbiter nulla Jurisdictione præditus est, sed tantum cognoscit ac dijudicat causas ex consensu litigantium: arbitrium qvod dixit, neqve ipse, neq; ille, à qvo cognitionem adeptus est, exeqvitur.*

§. 5. Judi-

§. 5. Judicantes accessoriæ Personæ sunt Assessores, Secretarii, protonotarii vel Actuarii, viatorii, i. e. nuntii.

§. 6. Principales litigantes personæ sunt Actor & reus, Accessoriæ sunt duplicis generis; vel enim nomine proprio & ratione sui interesse accedunt, & vel voluntariè, sponte suâ, non vocati, sicuti tertius interveniens, qui & pro Actore, & diverso etiam respectu pro Reo æstimatur: vel coactè & citati, ut cohæredes & correi debendi. Vel nomine alieno, & iterum aut publicâ autoritate e. g. Tutores & Curatores pupillorum, minorum, & mulierum, Curatores bonorum, Syndici, Defensores, conjunctæ personæ. &c. Aut privatâ autoritate, & prævio ipsorum litigantium vel rogatu, vel mandato, vel ipsis duntaxat patrocinando, assistendo, consiliaque suppeditando, ut Advocati, vel ipsam litem, quasi in seipsum suscipiendo, & ipsum Jus Actoris & Rei in Judicio prosequendo tuendove, ut Procurator, qui & litis Dominus fieri dicitur post litem contestatam, *l.* 22. 23. *C. de procurat.* alterumque substituere potest. Vel denique & nomine proprio, & nomine alieno, sicuti denunciati, sive autores laudati & nominati, nec non Procuratores in

in rem ſuam, h. e. Ceſſionarii:* Hi enim licet actiones directas ex perſonâ Creditorum cedentium tanquam Jus in perſonâ ipſorum radicatum & quaſi oſſibus inhærens inſtituere cogantur, attamen in proprium agunt commodum, *l. 9. C. de Procurat. l. ult. C. Qvand. fiſc. vel priv.* Sed abrumpimus; Nolumus enim de hiſce pluribus diſſerere, ſed remittimus lectorem cupidum ad omnes Judicii ordinarii compilatores, imprimis verò *Emmer. à Rosbach. praxin Civilem Tit. 1. usqve ad Tit. 23. & 47. & 48. Vmm. diſput. 1. 2. 3. & 4. Nic. Calvoli commun. concl. aur. de proceſſu, ipſiusqve præludia, &c. §. 1. & ſeqq. Rutger. Ruland. tract. de Commiſſ. l. 1. c. 5. qvi tamen, l. 2. c. ult. ſibi videtur eſſe contrarius.*

* *Sed & procuratores omnes in rem ſunt, in qvos obligatio alterius ultimò redundat, v. gr. reus à Fidejuſſore datus* l. 42. §. 2. ff. de procurat. *Venditor in lite evictionis ab Emtore*, l. 66. §. 2. ff. de Evict. It. *Debitor in lite proprietatis de Pignore à Creditore, ſocer aut certô caſu uxor in lite proprietatis de dote à marito*, arg. l. 63. ff. de Re Judic. l. 4. §. 3. & 4. ff. de Appellat.

MEMBRUM III.

DE FORMA.

FOrma Processus in genere considerati, consistit in ordine certorum actuum & Terminorum in omnibus Processibus, aut ad minimum plerisque attendendorum & observandorum, qvos hic attigisse saltem, breviterqve explicasse sufficiet, cæteris omnibus, eorumque Processu legitimo, & formulis consvetis in specialem partem reservatis. *Actus verò illi* g) sunt 1. Advocati aditio & constitutio. 2. Supplicatio pro impetrandâ citatione. 3. Citatio. 4. Contumaciæ accusatio. 5. Partium comparitio. 6. Personarum legitimatio. 7. Transactio. 8. Libelli oblatio, vel facti narratio aut petitio. 9. Exceptionum oppositio. 10. Litis Denunciatio. 11. Interventio. 12. Guarandæ præstatio. 13. Satisdatio. 14. Rei conventi ad petitionem actoris responsio. 15. Probatio. 16. Instrumentorum recognitio vel jurata diffessio. 17. Actorum inrotulatio. 18. Sententia. 19. Leuteratio. 20. Oberleuteratio. 21. Appellatio. 22. Supplicatio.

23. Expenſarum moderatio. 24. Executio. De ſingulis nunc aliquid ſubjiciemus.

g) Actus ſeu partes Proceſſus ſunt vel *eſſentiales*, vel *Accidentales*. Eſſentiales ſunt, *Libelli oblatio, Citatio, litis conteſtatio, Probatio & Reprobatio, Concluſio, Actorum Inrotulatio, & ſententiæ latio*. Accidentales ſunt *Advocati aditio, Dilationum impetratio, Contumaciæ accuſatio, Exceptionum oppoſitio, Gvarandæ præſtatio, ſatisdatio, atteſtatorum diſputatio, Juramentum calumniæ, litis denunciatio, Interventio, Litis Reaſſumtio, Reconventio, ſententiæ latæ impugnatio.*

§. I.

Advocati Aditio & Conſtitutio.

ACtus hic præparatorium eſt Proceſsûs admodum utile, neceſſarium, circa quem tùm ex parte ipſius Advocati ſeqventes notandæ ſunt Regulæ:

§.1. *Litigaturi* h), ſive ſint Actores, ſive Rei, ne petant, aut deſiderent ignarorum Rabularum, quæſtus tantùm gratiâ garrientium, lites producentium, & pene immortales facientium (quos nec admitti vult *Sereniſſ. Elect. Saxon. Tit.* 3. **Der Proceß- und Gerichts-Ordnung.** §. **Beſonders aber wollen wir.** *Carpz. ad p.*1. *Conſtit. Elect.* 1. *Defin.* 18. ubi & præjudicium adfert inter alia hujus tenoris: **Do er nun auch ſeine** Teſtimonia, **daß er auff** Univerſitäten **geweſen und** Jura **ſtudi-**

ret/

Advocatus.

ret/ von seinen Præceptoribus, so er gehöret / zu den Acten bringen / und er also auch seine Person gnugsam geschickt machen würde/ so wäre Beklagter/&c. sed Advocatorum honestorum, piorum, pacificorum, doctorum, eloquentium, ordinisque Judiciarii peritorum patrocinia.

b) Legitimationem advocati non modo urgere potest & debet judex, sed & parti adversæ, sive actoris, sive rei vices sustineat, licet, contra inhabilem advocatum excipere hunc in modum;

Beklagter

Hätte kein Bedencken auff Klägers vermeinte Klage sich einzulassen / wenn nur dessen Advocat, so niemahls Jura studiret, auch auff keiner Universitet sich auffgehalten/ zur Praxi sich habilitiret hätte/ Ehe nun solches geschiehet/und denen hierinnen klaren Verordnungen nachgegangen werde / hat Beklagter billich Bedencken/mit vermeinten Kläger sich einzulassen / sondern bittet vielmehr/Klägers Advocaten dahin anzuhalten / daß er seine Person gebührend legitimire.

Qvandoqve ab Advocato nihil, qvàm verba injuriosa reponuntur, qvandoqve producitur testimonium, illud, si sit publicum ac sufficiens, pronunciatur:

Daß Beklagter/seines Vorwendens ungeachtet/auff die / wider ihn erhobene Klage sich einzulassen schuldig.

Sin sit privatum aut insufficiens, pronunciatur: Daß Klägers Advocat seiner erudition und Geschickligkeit halber

ein genugsames Zeugniß vorzulegen / Bekl. aber alsodann auff die erhobene Klage sich einzulassen schuldig etc.

§. 2. Advocati, tùm Actorum, tùm Reorum, non modo admoneant suos clientes, ne ipsos decipiant in narratione facti, qvia non Advocatos, sed seipsos decipiunt; verùm etiam factum & negotium diligenter consignent, & accuratè singulas circumstantias perpendant; Ex facto namque oritur Jus, & vel minimâ circumstantiâ Jus variari solet.

§. 3. Nec Advocati præcipites sint in consulendo vel advocando, sed prius dilationem & tempus deliberandi à Clientulis petant & postulent, quam vel consulendo, vel advocando operam suam ipsis præstent.

§. 4. Cognitâ demum causâ, Advocati primò omnium, ante telam Judicii, amicabilem compositionem inter litigaturos tentent, & ut de Jure suo potiùs aliquid remittant, quàm infinita litis incommoda subeant, clientes seriò adhortentur: In controversiis enim causarum capitales inimicitias oriri, fieri amissionem expensarum, laborem animi exerceri, corpus quotidiè fatigari, multa & inhonesta crimina inde consequi, bona & utilia opera postponi, & qui sæpè credant obtine-

obtinere, frequenter ſuccumbere & causâ cadere, & ſi obtineant, computatis laboribus & expenſis, nihil acquirere.

§. 5. Si verò præter omnem ſpem & opinionem hæc admonitio nihil proficeret, ſed clientes litigare mallent, quàm tantillum de Jure ſuo remittere, tunc ſuaſerim Advocatis, ut nihilominus prius adhuc à Magiſtratu ſuperiori petant Commiſſarios, qui inter partes concordiam tentare poſſent. Hàc enim ratione Advocati non modò pacificum ſuum oſtendunt animum, ſed imò pacem ipſis Clientibus, utpote qui faciliùs Commiſſariorum autoritate frangi & commoveri poterunt, quandoque acquirunt, aut ad minimum rationes & exceptiones, quibus adverſa pars utitur, expiſcantur.

Formula petendi Commiſſarios talis eſſe poteſt:

P. P.

WIr mögen euch nicht bergen / welcher Geſtalt GOTT der Allmächtige N. N. Medicinæ Studioſum allhier/Doctor N. N. Gräfflichen Schwartzburgiſchen und zu Franckenhauſen beſtalten Medici hinterlaſſenen Sohn / die nechſt-

verschiedene Mittwochen / als den N. hujus zu Abends / durch den zeitlichen Tod aus dieser betrübten Welt seligen abgefordert / welcher N. Tage zuvorn sein Testament und letzten Willen ad Acta verordnet / so auch bey uns Gerichtlichen deponiret und hinterleget.

Wann wir dann solches nach Außgang der vier Wochen / wie bräuchlichen / zu publiciren entschlossen / darzu wir den N. / August. schierstkünfftig angesetzet / und aber so viel Nachrichtung haben / daß seine Freunde eins Theils bey Euch wohnhafftig / welchen hiervon billig Nachrichtung geschicht.

Als ersuchen wir Euch hiermit freundlich bittende / Ihr wollet denenselben beydes den tödtlichen Abgang ihres Anverwandten / und denn den angesetzten Termin zur publication zu wissen machen / und ihnen darneben freystellen / ob sie selbsten / oder durch einen Gevollmächtigten / den angesetzten Termin abwarten / oder aber / zu Ersparung der Unkosten / sonsten Abschrifft des Testaments (die Ihnen unweigerlich gefolget werden soll) / abfordern lassen wollen / und uns hierüber gebührliche Recognition mittheilen. Solches alles an Ihme selbsten billich geschicht / seynd wir / rc. Datum, &c.

Universität zu W.

P.P. Dem=

P. P.

DEmselben gebe ich hiermit zuerkennen / daß sich N. und N. die N. Gebrüdere zu N. über N. N. zu Jessen / euers anbefohlenen Ambt Unterthanen / wegen N. N. verlassener Erbschafft / wie er sich derselben zur Ungebühr angemaßet / und die nahe Verwandnüß prætendiret hätte / unter andern zum höchsten beschweret / und deßwegen mich umb Termin und Vorbescheid gebeten.

Wann ich dann den 25. Junii, zur Erörterung dieser Differentien / præfigiret und beraumet:

Als ist an Euch mein Bitten / ihr wollet gedachtem eurem Ambts-Befohlenen Unterthanen in subsidium aufferlegen / daß er obbestimmtes Tages / im Chur-Fürstl. Sächs. Ambts-Hause allhier erscheinen / der verlassenen Erbschafft / naher Verwandnüß und anderer Irrungen halber / Verhör / und nach Befindung rechtmäßiger Weisung gewarten solle. Das wil ich in dergleichen Ambts halber hinwieder verschulden / und diene Ich euch sonsten willig. Datum, &c.

Ambt-Schösser daselbst N. N.

For-

Formula petendi Commissarium.

Durchlauchtigster Hochgebohrner Chur-Fürst.

EUrer Chur-Fürstl. Durchl. verbleiben meine unterthänigste und gehorsamste (si Fœminini sexus) demüthigste Dienste iederzeit bevor /

Gnädigster Herr.

EUre Chur-Fürstl. Durchl. geruhen Gnädigst / Sich in unterthänigsten Gehorsam (Demuth) hinterbringen zu lassen / welcher Gestalt sich zwischen mir und N. N. hinterbliebener Verlassenschafft N. N. (aut alia de causa) einige Mißhelligkeiten ereignet / welche abzuthun / die höchste Nothdurfft erfordert.

Wann aber ungeachtet bißherigen offtmahls angewendeten Fleißes dißfalls keine gütliche Vergleichung entstehen wollen.

Als ergehet an Eure Chur-Fürstl. Durchl. mein unterthänigstes gehorsamstes (demüthiges Bitten / Sie beliebe Gnädigst / Dero bestalten Rath und Ammts-Hauptmann zu N. N. in Gnaden anzubefehlen / daß Er auff einen gewissen Tag die Partheyen gebührend vor Sich laden / nothdürfftig hören /

Advocatus.

hören/ und durch rechtmäßige Weisung aus einander setzen möge.

Solche hohe Fürstl. Gnade / in unterthänigsten Gehorsam (tieffster Demuth) wiederumb zuverschulden/bin ich äusersten Vermögen nach iederzeit bereit und geflissen. Datum, &c.

Eur. Chur-Fürstl. Durchl.

Unterthänigster
Gehorsambster
(Demüthigste) N.N.

Formula Rescripti ad Petitum.

Von Gottes Gnaden / 2c.
Vester Rath und lieber Getreuer.

Auff unterthänigstes (demüthigstes) in Einschluß befindliches Bitten und Suchen N.N. befehlen Wir Euch hiermit/ Ihr wollet die Partheyen auff einen gewissen Tag vor Euch bescheiden/sie gegen einander nach Nothdurfft hören/vor allen Dingen aber/ in Guten aus einander zu setzen / nochmahls müglichsten Fleiß ankehren/in Verbleibung dessen aber/rechtliche Weisung thun/oder/do nöthig uns hierwon zu fernerer Resolution unterthänigsten Bericht erstatten. Möchten

D wir

Wir Euch nicht bergen / und geschicht hieran unsere Meinung / verbleiben auch Euch mit Chur-Fürstl. Gnaden beygethan. Datum, &c.

Nomen Cancellarii, aut eô absente, qvi præsens est ex Consiliariis, Senioris.
NOMEN SECRETARII.

Formula Citationis.

WAs der Durchlauchtigste Chur-Fürst zu Sachsen und Burggraff zu Magdeburg/ Mein Gnädigster Herr mir gnädigst anbefohlen/ ersehen die zu Ende sämmtlich befindlichen Interessenten aus der Copeylichen Anfuge mit mehrern.

Wann denn die gnädigste Verordnung in gehorsahmste Expedition zu ziehen ich gäntzlich entschlossen / und hierzu den (inseratur dies) Terminlich anberaubet.

Als werden obgedachte zu Ende beniemte Interessenten / Krafft tragender Commission hiermit citiret und vorgeladen / (si interessentes personæ sint honoratiores inseritur formula, vor mich aber freundlich gebeten) sie wollen bestimmtes Tages in meiner Behausung zu rechter früher Tages Zeit/ entweder in eigener Person / oder durch gnugsam Gevollmächtigte / (si intersint fœminæ respecti-

vè

vè cum Curatoribus) und sonsten Legaliter erscheinen / ihre Nothdurfft gegen einander vorbringen/gütliche Handlung pflegen/ oder in Verbleibung dessen / rechtmässigen Bescheids gewärtig seyn/ inmittelst dessen aber zu bedürffender Nachricht/das gewöhnliche insinuatum mit Ihren Namen unterzeichnen / denen Ich (pro dignitatibus personarum) freundlich zu dienen / iederzeit bereit und willig. Datum, &c.

Chur-Fürstl. Durchl. zu Sachsen bestalter Ambt-Hauptmann/auch zu dieser Sache Deputirter Commissarius.

N. N.

Formula verò Commissionis hæc ut plurimùm esse solet.

Von Gottes Gnaden / N. Hertzog zu Sachsen/ Jülich / Cleve und Berg.

Hochgelahrte Liebe Getreue / was an uns N. N. wegen Außzahlung etlicher Gelder in unterthänigkeit gelangen lassen / das habt ihr aus dem Inschluß mit mehrern zu vernehmen. Wann denn nu Supplicantens Bitten nicht unziemlich / als tragen wir Euch hierdurch Commission

auff (vor uns und unsern freundlichen lieben Bruder und Gevatter) hiermit begehrende / Ihr wollet obgedachten N. nebenst N. förderlichst vor Euch bescheiden/gegen einander zur Gnüge verhören und sie in Güte außeinander zu setzen möglichen Fleiß anwenden/oder sonst nach Befindung billigmässige Weisung thun. Wäre es aber Noth / der Sachen Bewantnüß/wie weit ihr es gebracht/mit Wiedersendung des Inschlusses zu fernerer Resolution unterthänigst berichten. Gegeben / ꝛc.

NOMEN CANCELLARII.

Denen Hoch-Gelahrten unsern lieben Getreuen N. N. Herren Beeder Rechten Doctoren und Professoren uff der Universität Jehna.

Formula ex Officio Commissionem demandandi in Curiâ nostrâ Provinciali usitata.

Unsere freundliche Dienste zuvor / Hochgelahrte/ besonders gute Freunde und Collegen; Aus dem Inschluß habt Ihr zu vernehmen / was an uns (nicht allein Mævischer constituirter Anwald N. N. dieser und dieser Ursach halber zu unterschiedenen mahlen in Schrifften gelangen

gen lassen / sondern auch / was der Sempronische Gewalthaber) hinwieder gleicher Gestalt bittlichen suchen thue.

Wenn wir denn davor halten / daß dieser Irrunge durch eine Hoffrichterliche Commission vermittels gütlicher Handlung am füglichsten und beqvehmsten abgeholffen werden könne / Als thun wir Euch hierinnen zur Commission verordnen / Krafft tragendes Ambts befehlende / daß Ihr ermeldte Partheyen / ehisten eurer Gelegenheit nach vor euch bescheidet / Sie mit ihrer Nothdurfft gegen einander umständlich verhöret / und möglichen Fleiß anwendet / damit sie uff billiche Vorschläge in Güte aus einander gesetzet und verglichen werden mögen / in Entstehung aber dessen werdet Ihr Sie hinwieder an das Hoff-Gerichte zu remittiren wissen / und Wir seynd euch zu dienen geflieſſen. Datum, &c.

Des Fürstl. Sächs. Hoff-Gerichts verordnete Hoff-Richter und Assessores.

EXtracta Commissio insinuatur Commissario à partibus, vel personaliter, vel in scriptis; qvam Commissarius etiam regulariter acceptare cogitur. Ac deinde acceptâ Commissione

ſione nuncium ſeu tabellarium eliget, eique citationes tradat,ut legitimè eas inſinuet, qvibus peractis & nuntii relatione factâ, & regiſtraturâ in ſuum Protocollum ſubſecutâ, ipſum terminum præfixum expectet. In termino verò, primò omnium oſtendat mandatum Commiſſionis, & qvid in mandatis habeat, exponat, ſubjungens in fine, ut partes omninò decenter & breviter proponant. *

* *Hôc loeô ſeparari debet Commiſſarius, qvi datur ad concordiam, ab eô,* qvi datur ad judicium i). *Hic ab Actore petitur, ut ei causa cognoſcenda delegetur, qvi in ſpecie dicitur Commiſſarius, Ille à qvâ cunqve Parte depoſcitur, ut ſit, qvi amicabilem compoſitionem inter Litigatores tentet, qvem Judicem delegatum appellamus. Commiſſarius ad concordiam ab alterâ parte poteſt repudiari, qvia nemo regulariter ad amicabilem compoſitionem invitus compellitur:* Commiſſarius ad judicium ſeu delegatus reſpui neqvitur k), *Joh. Brunnem. in proceſſ. cap. 2. n. 5.*

i) Et hic eſt judex extraordinarius, & conſtituitur vel ad ſolam cauſarum cognitionem, vel ſimul ad litis deciſionem. Uterq; eligitur vel ex privatis, vel adjungitur judici ordinario: de utroqve ſeqventes notandæ ſunt Regulæ.

1. Commiſſarius alium ſub delegare neqvit. Rosbach. in Proceſs. Civili *tit. 5. 1. 25.*
2. Commisſio ad ea, qvæ neq; explicitè neq; implicitè continentur, non eſt extendenda. *c. 22. X. de Reſcript. c. 23. X. de officio delegati.* Unde ſi extra tenorem commisſionis commiſſarii procedant, excipi poterit vel in ſcriptis, vel ſine ſcriptis. Iſtud h. m.

P. P. Aus der mir inſinuirten Citation habe ich erſehen/ daß die Herren Commiſſarii mich zu Anhörung eines Abſchiedes auff den 4. hujus cicirct haben.

Weil

Weil aber die ausgebrachte Commission dahin nicht gehet/daß die Partheyen durch Urthel oder Abschiede sollen entschieden werden / sondern dieselbe bloß auff die gütliche Verhör/ und / in deren Entstehung/ auff den Bericht eingerichtet.
Als kan ich nicht geschehen lassen/daß contra Commissionis tenorem die Sache von denen Herren Commissarien decidiret werde / Will demnach dieselbe hiermit ersuchet haben / mit publicirung des Abschiedes inne zu halten/hingegen aber den vormahls gebethenen Bericht einzuschicken: Daferne aber dieses mein rechtmässiges Suchen nicht Statt finden solte / will ich wider die publicirung des Abschiedes hiermit solenniter protestiret/und mir alle dißfals zustehende Nothdurfft vorbehalten haben/ etc.

Nonnunqvam etiam committendi qverela offertur, qvæ ita concipitur:

Durchlauchtigster 2c. Eur. Chur-Fürstl. Durchl. haben auf Anhalten N. de dato &c, N.N. committiret und anbefohlen / Sie solten die Partheyen etc. Hierauff ist ein Termin angesetzet / und N. neben mir citiret/ auch in Termino die Güthe versuchet/ aber von mir/aus der erheblichen Ursachen / ausgeschlagen/und zum unterthänigsten Berichte submittiret worden:
Nachdem ich nun verhoffet/es würde derselbe seyn eingeschicket worden/So ist mir unvermuthet eine Citation zu Anhörung eines Abschiedes / auff den etc. zukommen:

Dieweil

Dieweil aber die Commission darauff nicht gehet/ sondern nur bloß auff die gütliche Verhör eingerichtet / und also der von Ihnen concipirte Abschied/ wenn er gleich publiciret werden solte/ keine Würckung haben würde:

Als gelanget an E. Churf. Fürstl. Durchl. mein unterthänigstes Bitten / Sie wolten denen Commissariis inhibiren/daß sie mit der vorgenommenen publicirung des Abschieds innehalten / hingegen/ vrmöge des Commission-Befehls/den erforderten Bericht ehistens einschicken solten.

Sine Scriptis ita poterit excipi:

Erscheinet/und hat aus der ihme insinuirten Citation ersehen/daß dieselbe auff zwey puncta gehet / und darinne ihme aufferleget/Daß Er etc. Wenn; er aber den Commission-Befehl ansiehet / so befindet er/daß dieselbe nur auff einen Punct eingerichtet; Bey solcher Bewandniß nun / und weil die Commissiones stricti juris, träget er billich Bedencken/ wegen des andern Puncts sich einzulassen / Allermaßen er also zu erkennen will gebethen haben.

Et secundum hæc petita pronunciatur:

Daß Beklagter wegen des andern Klage-Puncts/ vor der angeordneten Commission sich einzulassen nicht schuldig/

Non tamen hoc pronunciatum extendendum est ad accessoria & connexa. Gail. l. 1. Observ. 35. n. 10. 3. Si pluribus Commissio fuerit injuncta, omnes simul eam expedire tenentur. Qvod si contra factum, licet ita excipere.

Erscheinet zwar in honorem Committentis, Erinnert aber

Adversarius.

aber alsbald / daß die an ihn abgelassene Citation nicht von allen Herren Commissarien unterschrie-bẽ/und also vermuthlich/daß sie nicht mit aller Ih-ren Consens ausgegangen / dannenhero er billich Bedencken träget/vor ietzo bey der Commission sich einzulassen / etc.

Exceptio hæc omninò est attendenda, nisi Commissionis functio pluribus non modò conjunctim, sed & separatim sit demandata, sambt und sonders: Qvo casu exceptio ita removeri potest:

N.

Kan zwar nicht in Abrede seyn / daß die Citation nicht von allen Herren Commissarien zugleich vollzogen/welches denn darumb geschehen/weil einer von denenselben damahls verreiset gewesen/ Es ist auch sonsten hierbey wohl zu erwägen / daß der Commission-Befehl sambt und sonders eingerichtet : Daß demnach Gegentheil keine Ursache gehabt / den angesetzten Termin zu circumduciren : Allermaßen denn dessen Ungehorsam hiermit beschuldiget/und zugleich gebeten wird / ihn bey einer gewissen Straffe zu citiren/ etc.

4. A Commissariis appellandum est ad Committentem Carpzov. in Proc. *tit. 18. art. 1. n. 52. & seqq.* Ad alium si appellatio dirigatur, ea est inadmissibilis: Et licet à judice ad qvem recipiatur, Appellato tamen salva manet exceptio sic proponenda:

Appellat

Hat ersehen / daß Appellant von denen Chur-Fürstl. Commissarien an das Ober-Hoff-Gerichte appelliret/

Ob nun wohl die Commissarien Reverentiales gegeben/dieselbe angenommen/ So hat doch in præsenti casu an das Hoff-Gerichte nicht können appelliret werden: Alldieweil à Commissariis nirgend anders hin/ als ad Committentem appelliret werden kan: In Betrachtung dessen/erachtet Appellat sich nicht schuldig/ auff die Materialia appellationis einzulassen/Sondern bittet vielmehr zu erkennen / daß die eingewandte Appellation nicht zuläßlich.

ꝶ) Sin autem de facto respuatur, pronunciatur:

Daß Beklagter/seines Vorwendens ungeachtet/ vor der angeordneten Commission sich einzulassen schuldig.

Respui tamen poterit ob litis pendentiæ ac præventionis exceptionem, qvæ ita opponi potest:

N.

Erscheinet nur in honorem Committentis & Commissariorum, keines Weges aber zu dem Ende / sich bey der Commission einzulassen/darzu er sich dann auch nicht schuldig erachtet / indem die Sache deßwegen Commission außbracht/bey denen Stadt-Gerichten anhängig: Allermaßen schon vor 2. Jahren daselbst Klage erhoben/lis contestiret/ und nunmehr die Sache auff dem Beweiß beruhet / wie solches das Attestatum sub A. bezeuget.

Wird demnach zu erkennen gebeten / daß Beklagter vor der Commission sich einzulassen nicht schuldig / und werde die Sache an die Gerichte zu N. hinwieder billig verwiesen.

Probatâ litispendentiâ, sententia juxta petita seqvitur:

Daß

Daß Beklagter auff Klägers Vorbringen vor der Commission sich einzulassen nicht schuldig.

Vel: Daß dieselbe Sache an die Gerichte zu N. billich verwiesen wird.

Et hæc sententia locum habet, sive is, qvi Commissionem impetravit, in Processu anteà instituto Actoris, sive Rei partes sustineat.

Citatio autem hisce formalibus fieri poterit:

Krafft Fürstl. Sächs. Commission-Befehls werden N. N. an einem / und N. N. am andern Theil hiermit citirt und vorgeladen / daß Sie Montag nach Jubilate, wird seyn der N. in Fürstl. Ambt-Stuben allhier unaußbleibende erscheinen / und in ihren streitigen Sachen gütliche Verhör und Handlung pflegen / oder aber in Entstehung derselben billigen Bescheid erwarten sollen / Darnach sie sich zu richten. Datum, &c.

Fürstl. Sächs. verordnete Commissarii.

§. 6. Sed si nec hâc viâ lis amicabiliter componi poterit, qvia fortè litigantium ingenia sunt nimis heteroclita, & tamen neqvaqvam à Judice, * vel Ordinario ad transigendum, nisi in quibusdam tantùm casibus, veluti si subsit timor, ne partes ad

arma veniant, * Jacob Menoch. *lib. 2. arbitr. Judic. qvæst. Cent. 2. caſ.* 442. *num.* 9. vel Delegato compelli poſſunt, * cùm concordia qvidem ſvaderi, ſed non imperari posſit, & pax ſit bonum perſvaſibile, non impulſibile. Menoch. *d. l. n.* 8. atqve ita neceſſariò ad Proceſſum deveniendum eſt; tunc Advocati liti abbreviandæ ſtudeant, & viam compromiſſi amplectantur, qvod fit, qvando litigantes ipſi extrajudicialiter in certorum arbitrorum ſententiam ſeu laudum, qui vulgò dicuntur, **willkührliche Schieds-Richter / Niederſaß und Obmann** / compromittunt, cui omninò ſtandum eſt, * in tantum, ut nec appellare liceat, *l.* 27. §. 2. *ff. de recept. arbitr.* * vel qvando litigantes aut coram Commiſſariis, aut coram ipſo Judice Ordinario, * in Judicio certo modo compromittunt, omnibus beneficiis ſuſpenſionis, Leuterationis, & Apellationis renunciando. Illiusmodi compromittendi formulam tradit Emeric. à Rosbach. *Praxi Civili, tit.* 6. *n.* 30. *p.* 77. Poſterioris verò compromiſſi formularia congesſit Volckmann. *part.* 2. *c.* 45. *p.* 278. *& ſeqq.*

* *Præſertim inferiore. Nam Magiſtratus ſupremi arbitrium hâc in re adeò limitatum haut eſt. Matth. de Afflictis*, deciſ. 149. n. 7. & 8.

* *Aut lis ſit de alimentis.*

* Vid. Ordinat. Proceſſ. Elect. tit. 1. §. Beſonders aber / *qvô loco cùm ante omnia amicabilem compoſitionem tentari juſſiſſet, ſubjicit:* iedoch mit *Diſcretion* und Beſcheidenheit / daß gleichwohl auff allem Fall / und da gütliche Mittel endlichen nicht verfangen wollen / niemand recht und hülffloß gelaſſen werde / Add. Carpz. 1. Conſt. 1. Defin. 10. & 11.

* *Sed ne qvidem uni litigantium alterô invitô licet à compromiſsô ritè factô recedere, nec ſi breve temporis ſpatium interceſſerit. Modeſt. Piſtor. part. 2. qvæſt. 47. & ibi in addit. Jacob. Schult. n. 3. Carpz. 1. Conſtit. 1. Defin. 16.*

* *Præterqvam ſi laudum manifeſtam & evidentem iniqvitatem vel læſionem enormem contineat, qvô caſu appellationem in dubiô admittendam, ex obſervantiâ Cameræ Imper. ſcribit Gail. 1. obſerv. 150. num. 9. ſeqq.*

* *Neqve verò nos turbet, l. ſed ſi in ſervum 9. §. 2. de recept. qvi arbitr. Nam eleganter Anton. Faber. in Cod. lib. 2. tit. 35. definit. 2. num. 3. diſtinguit, utrum in judicem, tanqvam in arbitrum Juris, an verò tanqvam in arbitratorem benevolum compromittatur? Illud compromiſſum nullius eſſe momenti: hoc valere, arg. l. 76. in fin. ff. pro ſocio; ſaltem ex uſu in judiciis hodie receptô: Carpz. 1. Conſtitut. 1. Definit. 15.*

§. 7. Advocatorum, qvi à parte Actoris ſtant, potiſſima cura ſit, ut & verum genus actionis expiſcentur, * (illud verò ex narratione facti elici poteſt) & ritè forment Proceſſum, nec, dum poſſent ſummariter, ordinariè ſeu in Proceſſu ordinario cauſam agitent & ventilent, * cùm multum interſit actoris, utrum Summarius, an Ordinarius eligatur & inchoetur Proceſſus, non da-

tur enim regulariter regressus, Coler. *part. 2. de Process. execut. c. 5. n. 30. & seqq.*

* *Neqve tamen necesse est, ut genus actionis in libello exprimatur, qvicqvid alii dicant, qvod hâc ratione Processus possit esse expeditior; cùm verendum sit, ne expressio actionis fomes sit ad excitandos qvamplurimos Processus inanes, Brunnem. in Process. cap. 5. n. 8. Sufficit, petitionem in conclusione libelli ita formari, ut judex possit perspicere, qvæ actio, & ad qvid, intentata sit, & qvam adeò sententiam proferre debeat, Carpzov. in Process. tit. 6. art. 1. n. 6. seqq.*

* *Hûc pertinet monitum Carpzovii, qvod dedit Advocatis in suo Processu, tit. 1. art. 3. num. 35. ne in Processu executivô, locô recognitionis, à reo exigant responsionem, vel litis contestationem:* daß Beklagter auff erhobene Klage antworte/ oder *litem contestire. Hoc enim si fecerit, Processus Executivus statim in Ordinarium degenerat, qvod posteà actori satis deplorandum venit, ubi multimodas illas litigii molestias devorare debet.*

§. 8. Ex adverso Advocati Reis adsistentes, ne patiantur, causas ordinarias *ventilari in Processu summario* l) cùm Juris notissimi sit, causam Ordinariam invito Reo haud quaquam posse tractari summariter, prout ita pronunciatum esse à Dnn. Scabin. Lips. refert Carpz. *Defin. Forens. p. 1. Const. Elect. 2. Defin. 18.*

l) Si enim hoc fiat, Reo datur exceptio non ritè formati processus, qvam hunc in modum potest proponere:

Beklagter

Hat nicht ohne Befrembdung vernehmen müssen/ daß Kläger eine vermeinte summarische Klage wi-

der

der ihn angestellet/und vermöge derselben von ihm eine Erbschafft vindiciren will: Weil aber solches nicht summariè zu tractiren/ sondern in Processu ordinario muß außgeführet werden/Als erachtet sich Beklagter nicht schuldig/ auff die Klage sich einzulassen/Allermassen denn also zuerkennen gebeten wird.

Unde seqvitur postmodum sententia:

Daß Beklagter auff die Klage/in maßen sie anbracht/sich einzulassen nicht schuldig.

Vel ita:

Würde Kläger eine richtige und ordentliche Klage übergeben/so ist Beklagter darauff sich einzulassen schuldig/und ergehet ferner darauff / was recht ist/ etc.

§. 9. Quocirca Advocati & Actoris & Rei accuratè qualitatem causæ perspiciant, & an in Syllabo causarum summariarum, quem nos in posteriori parte exhibemus, reperiatur, nec ne, attentè videant.

§. 10. Hic non dissvadendum est, ut in causis dubiis Advocati se à Collegiis Juridicis informari petant, non solùm respectu causæ meritorum, quæ materialia vocant, sed & ratione formalium, seu Processus ritè formandi. *

* *Qvæ res non tantummodò nos cautiores in Processu formando & confidentiores in causâ facit, verùm etiam sæpe commovet judicem, ut ad eum modum sententiam dicat, & victos ab onere expensarum relevet.*

Peti-

Petitionis formula in hunc ferè modum concipi consvevit:

Des Chur-Fürstl. Sächs. Wohllöblichen Schöppenstuhls zu Leipzig Wohlverordnete Herren Senior und Assessores.

EDle / Ehren-Veste / Groß-Achtbare / und Hoch-Gelahrte; E. Edl. Groß Achtb. und Herrligk. seynd meine gantz willige vermögende Dienste iederzeit bevor. Groß-Günstige liebe und Hochwerthe Förderer. E. Edl. Groß-Achtb. und Herrligk. gebe ich hiermit zu erkennen/wie daß ich in nachfolgendem Fall Deroselben rechtlichen Unterricht von nöthen; Nehmlich / es hat Mævius mit seiner Braut Seja vor 20. Jahren ohne gefehr eine Ehestifftung und Pacta dotalia auffgerichtet/ Vermöge welcher er ihr/oder sie ihm uff dem Fall/ da er vor ihr/ oder sie vor ihm ohne Leibes-Früchte versterben würde / in allen Gütern / beweglichen und unbeweglichen/succediren und erben solte.

Nun begiebet sichs / daß der Mann ohne erweckung der Leibes-Erben vor der Frauen verbleichet und hinfället / die Wittib aber noch etliche Jahr hernach beym Leben verbleibet / sich Inhalts der Ehestifftung / alles und ieden / so Mævius verlassen/

sen/ohne allen Widerspruch des Mævii Freunden erb-und eigenthümlich anmaßet. Als sie aber verstirbet/ und ihr Geschwister ab intestato succediren will/so kömmt allererst des Verstorbenen Mævii Bruder/ Sempronius, post festum auffgezogen/ vorgebende/ es wären diese Pacta dotalia gantz null und nichtig/ auß Ursach/ weil alle sechs Zeugen/ die darzu adhibiret worden/der Frau seel. mit naher Bluts-Freundschafft zugethan/ und der Braut Mutter/Bruder/und ihre zween Groß-Väter gewest/ welche alle Suspect und verdächtig wären/noch ein beständig Zeugnüß ablegen könten/ cùm neque heredi, neque aliis personis, quæ ei conjunctæ sunt, licentia data sit, sibi quodammodo testimonia præstare in Testamentis ordinandis. Darauff wird disseits geantwortet/ daß solches nur de Testamentis propriè dictis zu verstehen/ und die Pacta dotalia allhier nothwendig excipiret werden müsten/ bevorab auch 2. klares Rechtens/ quòd conjunctæ personæ admittantur, si sint prabatæ fidei, vitæ & opinionis *c. in literis. 24. de Test. & Attest.* wie denn solche Personen in hoc casu sich ereignen/darunter ein D. Juris, Minister Ecclesiasticus, Bürger-Meister und Notarius Publicus sich befinden/welche drey letzten

F auch

auch über diß 3. gantz personæ extraneæ seyn. Es hat Kläger vors 4. allbereit diese pacta dotalia tacitè approbiret, indem er so viel Jahr hero stille geschwiegen/auch von der Wittib das Geringste nicht gefordert/und wie in Warheit 5. diese Ehestifftung von Gegentheil nicht wäre impugniret worden/ wenn die Frau vor dem Manne gestorben / als sey es auch ietzo nicht mehr als billich / denn daß er sich der Billigkeit selbst bescheiden/und dieselbe nicht so ungründlich anfechten und impugniren sollen/und was dergleichen mehr zu Behauptung meiner Intention weitläufftig angeführet werden könte. Damit nun aber ich dieser Irrunge halber / weil Kläger/ diesen allen ungeachtet / auff seiner Meinung beharret/ und zu Recht Beyfall zu bekommen verhoffet / durch einen Rechtspruch certioriret werden möchte/ ob ich litigiren / oder cediret werden solle: Als ist und gelanget an E. Edl. Groß-Achtb. und Herrligk. mein Dienst-fleißiges und bittliches Suchen / Sie geruhen solches mit Fleiß zu erwegen/ und mich durch Zeigern dieses durch ein Urtheil des Rechtens (oder durch einen Rechtspruch) ob nicht solche pacta dotalia zu Recht beständig und kräfftig seyn / und wie ich mich hierinnen allenthalben verhalten solte / zu verständigen und zu berichten.

Sol-

Solches gereichet zu Beförderung der lieben heilsamen Justitz, und umb E. Edl. Groß-Achtb. und Herrl. nebenst der Gebühr und Recompens, so Zeiger zu erlegen befehlicht ist / aller Möglichkeit nach zu verdienen / bin ich so willig als schuldig. Datum, &c.

E. Edl. Groß-Achtb. und
Herrligk. unterdienstw.

Ad hanc Qvæstionem ita Respondit Facult. Lipsiens.

UNsere freundliche Dienste zuvor / Erbarer / Wohlgelahrter guter Freund; Auff Eure uns zugeschickte Frage / erachten wir nach fleißiger Verlesung und Erwägung derselben in Rechten gegründet und zu erkennen zu seyn: Hat ohngefehr vor 20. Jahren Mævius mit seiner damahligen Braut Sejâ eine Ehestifftung auffgerichtet / Vermöge welcher er ihr/oder sie ihm/auff den Fall/da er vor ihr/oder sie vor ihm/ohne Leibes-Erben versterben würden/in allen Gütern/ beweglichen und unbeweglichen succediren und erben solte/und es hat sich begeben/ daß Mævius, der Mann/vor der Seja, ohne Leibes-Erben verstorbē/ daher sich die Wittib/ Inhalts der Ehestifftung/alles und ieden/ so Mævius

vius verlassen / ohne allen Widerspruch desselben Freunden erb-und eigenthümlich angemaßet und gebraucht / auch etliche Jahr darbey geruhlich verblieben/hernacher auch Todes verblichen/und dero Geschwister derselben Erbschafft / nach Erbgangs-Recht / sich anmaßen / des Verstorbenen Mævii Bruder aber / Sempronius, allererst obangeregte Ehestifftung als null und nichtig anfechten / und seinem Bruder succediren wollen. Ob nun wohl bey angeregter Ehestifftung der damahligen Braut Sejæ nähste Bluts-Freunde / als dero leibliche Mutter/die beyden Groß-Väter/ und der Mutter-Bruder/zu Zeugen gebrauchet worden/und solcher Ehestifftlicher Vollziehung beygewohnet haben. Dennoch aber / und dieweil dieselben Personen/ nach Gelegenheit dißfalls zulässig / und eurem Bericht nach unter bemeldten Personen auch ein D. Juris, und ein Diener am Wort GOTTES / so wohl über dieselbe gleichfalls noch zwey andere Personen/ als ein Bürger-Meister und Notarius Publicus, und also ingesammt sechs untadelhafftige Personen/ als Zeugen/gegenwärtig gewesen / welche allerseits der auffgerichteten Ehestifftung beygewohnet haben/so ist auch dieselbe zu Recht kräfftig und beständig/ und ist sich die hinterlassene Wittibe/

Advocatus.

tibe / Krafft derselben / des verstorbenen Ehe-Mannes gantzen Verlassenschafft anzumassen wohl befugt gewesen / auch so dann solche nach Erbungs-Recht auff ihr Geschwister billich verfället / des verstorbenen Mævii Bruder / Sempronius, aber wird hiervon nicht unbillich außgeschlossen und abgewiesen / V. R. W. Uhrkündlich mit unserm Insiegel versiegelt.

Ordinarius, Senior und andere Dd. der Juristen Facultät der Universität Leipzig.

§. 11. Advocati nec malam causam (intellige eam, non quam talem esse Judex declarat, nec quæ in facto & in jure dubia est, ita ut quoad utrumque sit indifferens, sed quam talem esse ipsis Advocatis apertè liquet, Umm. *disput. 2. th. 8. n. 42. p. 61.*) suscipiant, sed potiùs vel ex ignorantiâ, vel ex falsâ facti narratione primitùs susceptam, certamine procedente, malam esse deprehendentes, à susceptâ advocatione abstineant, *text. eleg. in l. 14. §. 1. C. de Judic.* Aut ad minimum litigantes ad concordiã & transactionem permoveant & persvadeant. Melius siquidem rei suæ consulere is, qui malam litem fovet, non potest, quàm, ut vel in totum à lite discedat, vel qui-

buſcunq; poteſt remediis, paciſcatur atq; tranſigat, Pruckm. *vol. 2. conſ. 18. n. 161.*

§. 12. Multò minus verò Advocati vel in malâ, vel in bonâ causâ (quicquid etiam in contrarium afferri ſoleat) ad convincendum adverſarium, fallaciis vel deceptionibus utantur, ſed quod cauſa deſiderat, agant, nec probris, ſed ratione certent, niſi opinionis ſuæ diminutionem pati velint, *l. 6. §. 1. C. de Poſtul.**

* *Et pœnam arbitrariam incurrere, Ordin. Proceſſ. tit. 3. add. Carpz. 1. Conſtit. 1. Defin. 19. & 20. qvô locô Advocati haut impunè ut ferant, movet, ſi clientes ad negandum inſtruxerint.*

§. 13. Nullus ſimul ſit Advocatus & Judex in eodem negotio, nec ſententiam in eâ causâ ferat, vel votum ſaltem proferat, cui ſemel vel conſulendo, vel patrocinando adſtitit, *d. l. 6. pr. de Poſtul.*

§. 14. Advocati *ab omni prolixitate verborum* m), allegationum cumulatione, quâ modò Judici nauſea creatur, & ipſorum ſtultitia proditur, nec non cauſarum procraſtinatione, protractione & protelatione abſtineãt, ne in pœnam tùm malæ conſcientiæ æternam incurrant, tùm civilem Magiſtratûs arbitrariam externam incidant, quam Advocatis dictari ſtylus noſtræ curiæ

curiæ provincialis testis sufficiens est. Et eò tendit etiam *Tit.3.* der Proceß-und Gerichts-Ordnung/ *p.7.* & *8.*

m) Hæc non modò ex officio potest coërceri, sed & à parte adversâ contra eam excipi: unde seqvitur sententia:

Daß etc. Und wird Beklagtens Advocat, wegen gebrauchter undienlicher Weitläufftigkeit / umb 5. Rthl. in Straffe billich genommen.

(*) Eadem pœna dictatur Advocatis, 1. si nomina Clientum in principio primæ positionis omittant. *Ordin. Procesſ. tit. 7. in pr.* Contra qvam omissionem poterit hoc modo excipi:

Beklagter

Hat ersehen/daß Klägers Advocat seiner Clienten und Principalen Tauff-und Zunahmen nicht exprimiret; Weil nun solches der Proceß-Ordn. zu wider / und Beklagter vor allen Dingen wissen muß/mit wem er zu thun habe: So kan er sich auff die vermeinte Klage nicht einlassen/sondern bittet vielmehr/nach Inhalt der Proceß-Ordnung/zu sententioniren/etc.

Ex juxta allegatam ordinationem pronunciatur, licet à parte adversâ nihil fuerit monitum:

Und ist Klägers Advocat, weil er seiner Clienten Tauff-und Zunahmen nicht alsbald beym ersten Satz exprimirt, in die dißfalls verordnete Straffe gefallen.

2. Si absqve mandato procuratorio jura clientum proponant; Qvo casu simul positiones ab Actis mediante sententiâ removentur. *Ordin. Proc. tit. 7.pr.*

Daß die ohne Mandat eingebrachte Gesetze ab Actis zu removiren/und wird der Advocat umb 5. Rthl. billich in Straffe genommen / etc.

3. Si

3. Si contra Acta affirment, vel negent, tunc pronunciatur:

Daß etc. Und weil Klägers Advocat contra Acta verfahren/so wird er auch ümb 5. Rthl. billich in Straffe genommen.

4. Si cavillationibus & injuriosis verbis in litigantes, eorumqve patronos invehant, hoc modo enim coërcentur:

Daß etc. Und wird Klägers Advocat, der im Gesetze gebrauchten anzüglichen und unbescheidenen Worte halber um 5. Rthl. Straffe billich genommen.

Qvandoq; autem mitius cum iis agitur, & comminatio tantùm sine pœnâ sententiæ annectitur, h. m.

Daß etc. Und seynd beyderseits Advocaten aller anzüglichen und unbescheidenen Worte/ bey Vermeidung der in Rechten dißfalls verordneten Straffe sich gäntzlichen zu enthalten schuldig/ etc.

§. 15. *Advocati ne exigant* n) pro labore suo honorarium ultra licitam quantitatem. Licita autem quantitas intelligitur pro singulis causis ad centum aureos, *l. 16. §. 12. de extraord. cognit.* Quod, quomodo intelligendum sit, explicat Dn. D. Finckelth. *obs. 98. n. 50. & seqq.* &. Umm. *d. Disp. 2. th. 10. n. 45.* Sed quæritur hîc: An Advocatus, qui pro constituto salario ad sententiam usque definitivam advocare promisit, teneatur etiam præstare patrocinium pro eodem precio in judicio Appellationis? Rectè negatur à Guid. Pap. *Decis.* 102. Matth. *Wesenb. in lib. C. de Advocat.*

*vocat.diverſ. Judic.n.5.*quem ſequitur Carpzov. *P. 1. Conſt. Elect. 1. Defin. 24.* ſtabiliens hancce ſententiam Dnn. Scabin. Lipſenſ. præjudicio,quod,cùm Autor ille non cuilibet obvius ſit, hic apponere allubeſcit; formularia verò ſententiæ ita habent: *

n) Qvandoqve etiam planè nihil poſſunt exigere, ſi ſint advocati pauperum, vel ordinarii vel extraordinarii. Ii tamen cauſam non tenentur ſuſcipere, priusqvam paupertas legitimè fuerit demonſtrata, qvæ demonſtratio nonnunqvam per ſententiam injungitur:

Würde Kläger/daß er dermaſſen unvermögen/ daß er die Rechtfertigung nicht verlegen könne/ gnugſamen Schein zu den Acten bringen/ und ſo dann das juramentum paupertatis würcklich leiſten/ ſo ergehet darauff ferner/was recht iſt.

Qvo facto ulterior ſeqvitur ſententia:

Dieweil Kläger das zuerkandte juramentum paupertatis würcklich abgeleget/ſo wird ihme nunmehr ein Advocatus ex officio zugeordnet/ und die nothwendigen Unkoſten von der Obrigkeit billich gereichet.

Sed qvandoqve,ſi juſta cauſa adſit, onus hoc ipſi reo imponitur:

Daß Beklagter/ ſeines Vorwendens ungeacht/ Klägern mit nothwendigen Verlag des Proceſſes zu verſehen ſchuldig.

Qvod ſi verò ex poſtfacto temeritas litigandi appareat,ea in hunc modum coërcetur:

Daß etc. Und iſt Kläger die in dieſer Sache auffgewandte Unkoſten/ nach vorhergehender liqvida-

tion und Richterlicher Ermässigung/ Beklagten zu erstatten schuldig/ Im Fall er aber solches/ wegen Armuths/ zu thun nicht vermag/ So wird er / als ein muthwilliger litigant, auff ein Monat mit Wasser und Brot zur Speise / in leidliche Verhafftung genommen und darmit gestraffet.

* *Sed Carpzov. eô locô, num. ult. ex Coler. Part. 2. Decis. 130. n. 2. rectè hoc limitat, nisi generaliter convenerit*, biß die Endurtheil gesprochen werden/ *qvæ locutio in primâ instantiâ verificari neqvit. Adde & ejus definit. ult. eôdem locô, ubi scribit, si Advocato annuum salarium ratione certi cujuspiam Processus dictum sit, & Processus ante annum elapsum finiatur*, totius tamen anni salarium deberi *o*).

o) Ratio hujus habetur *in l. 38. §. 1. ff. Locati.* Et sicuti hoc procedit respectu heredum, *l. 1. §. 13. ff. de extraordin. cognit.* Ita nec debetur heredibus salarium in casu obtentæ victoriæ vel amicabilis compositionis promissum, si neutrum contingat vivo Advocato. Nec etiam qvid debetur, si pactum sit de qvotâ litis. *l. 53. ff. de pact. l. 5. l. 6. §. 2. C. de postul.* Qvod tamen non est extendendum ad promissum palmarium; id enim licitè potest exigi. *l. 1. §. 12. ff. de extraordin. cognit.* Carpzov. *l. 3. tit. 1. Resp. 1. n. 15.*

Dieweil ihr selbsten berichtet / daß ihr euren Advocaten 50 fl. zum Salario vor seine gehabte Bemühung biß zum Endurtheil (aliter sese res habet, si ita conventum: biß die Urtheil gesprochen worden) versprochen / und aber nunmehr in selbiger Sache definitivè erkant/ so seyd ihr das versprochene Salarium zu entrichten schuldig/ und wofern er euch der Appellation-Instantz weiter bedienet seyn würde/

würde/wäret ihr euch mit ihm deßwegen absonderlich abzufinden verpflichtet/ V. R. W.

§. II.

Supplicatio pro impetrandâ Citatione.

SImili ratione processûs quasi παρασκευὴ, præparatio & exordium est hujusmodi supplicatio, quæ sicut citatio partem, ita Judicem in Judicio commovet. Quo intuitu etiam *part. 1. tit. 22. Ordin. Cam.* toti Judiciórum Processui præmittitur. Unde mirari sanè licet, nullum eorum, qui in tanto & innumero ferè numero de Processu Juris scripserunt, vel unicis saltem, Mindano & Ummio, exceptis, supplicationum materiam tractasse & citationem præposuisse. Quamvis enim Appellationis beneficio annectere soleant supplicationis remedium, alio tamen respectu planè fieri solet. Tunc enim supplicatio consideratur tanquam remedium suspensivum extraordinarium, quô utitur intra decendium contra sententiam latam condemnatus, à quâ appellare ipsi haud est concessum, & eò tendit, ut Judex supremus causam revideat &

 senten-

ſententiam emendet, *l. 9. & Auth. ſupplicatio. C. de prec. Imperat. off.* Vid. Emeric. à Rosbach. *de prax. Civil. tit. 76.* Supplicatio verò, de quâ hîc agitur, eſt libellus ſupplex, pro decernendo Proceſſu ad Judicem competentem directus & inſinuatus. Libellus autem ſupplex nihil aliud eſt, quàm ſummaria recenſitio controverſiæ, junctâ petitione pro decernendis Proceſſibus. Et talis libellus vocatur Vultejo, *l. 2. Juriſpr. Rom. c. 27.* Libellus citationis, & ſegregatur à libello, quô actionem in judicio proponimus, quem actionis & meritorum libellum appellat. Nam licet uterque nihil aliud ſit, quàm querela Judici pro tribunali expoſita, cum enarratione controverſiæ, de quâ contra adverſarium acturus quis ſit, ad eum finem, ut ſibi adverſus illum citatio & neceſſarius Proceſſus decernantur, atq; ita in genere conveniant; differunt tamen in eô, quòd libellus citationis, qui ſupplicatio dicitur, citationem principaliter; libellus verò actionis litis conteſtationem utrinque faciendam reſpiciat, & non ſolùm petitionem, intentionem & cauſam Actoris contineat, ſed & contra Adverſarium ſimul neceſſariò inferat & concludat. Circa hunc citationis libellum certum requiritur, tùm ex parte litigan-

tium,

tium, tùm ex parte Judicantium, utrarumque tùm principalium, tùm acceſſoriarum perſonarum officium; quod ſequentibus includi poterit regulis:

1. Advocati breviter, *aptè & perſpicuè* p), ita ut Judici de facti qualitate conſtare poſſit, conficiant ſupplicationes, aliàs non attenduntur, ſed rejiciuntur tali decreto: Iſt auff vorgebrachte narrata abgeſchlagen / vel, wofern Supplicanten das Fundament ihrer Supplication eingezogner und förmlicher petiren würden / ſoll darauff ergehen/ ꝛc. Mindan. *lib. 1. c. 5. de Proceſſ. n. 4. & 5.* Ut aptè verò libellus ſupplex formetur, requiritur 1. honorifica Judicis compellatio. 2. Conveniens ad petitionem exordium. 3. Facti brevis narratio. 4. Nominum omnium & prænominum citandorum & ſupplicantium expreſſio. 5. Ipſa petitio. 6. Concluſio, continens annum, menſem & diem. 7. Subſcriptio ſubmiſſa debita. Formulas ſupplicandi in ſpeciali parte trademus.

p) Illud etiam Advocati obſervare tenentur in poſitionum confectione; aliàs, ſive adverſarius moneat, ſive non, pronunciatur:

Würde Klägers Advocat ſeines Principalen Noth-

durfft förmlicher vorbringen / inmassen ihme zu thun oblieget/so ergehet darauff ferner/was recht ist / etc.

Illud præterea notandum, Advocatos clientum suorum jura in foro Saxonico non in scriptis, sed vivâ voce proponere debere. *p. 1. C. 1.* scriptæ enim positiones rejiciuntur, sive contra eas sit exceptum, sive non:

Daß Beklagtens schrifftliches Einbringen nicht zuläßlich/sondern er ist seine habende Nothdurfft vom Munde aus in die Feder/ Inhalts der Chur-Fürstl. Constitution, einzubringen schuldig.

Vel ita:

Würde Beklagter seine habende Nothdurfft vom Munde aus in die Feder einbringen lassen / inmaßen ihme zuthun oblieget / so ergehet darauff ferner/was recht ist/ etc.

2. Advocati ad Judicem competentem dirigant supplicationes, cujus Jurisdictio fundata est, & verè facti circumstantias narrent, non tantùm ut Processum obtineant, (non enim semper ad fundandam Jurisdictionem supplicantis narratis creditur, secundùm illud vetus proverbium, quod extat in *l. 6. ff. de offic. proconf. & legat.* ὄτε πάντα, ὄτε πάντοτε, ὄτε παρὰ πάντων, neque omnia, neque quovis tempore, neque ab omnibus, potissimùm si notorium sit, supplicatis narrata esse falsa, Gail. *observ. 131. num. 4.*

Myn-

Mynsing. *cent. 2. O. 9. num. 4.*) sed & Processus decreti exitum sortiantur, & Clientes expensarum damnum aliaque incommoda evitent.

3. Non solùm supplicantes Principales, sed & supplicationum Authores, vel Advocati, vel Procuratores, de Jure Camerali, & Consvetudine in Territorio Elect. Saxonic. noviter introductâ, *nomina sua subscribere tenentur* q), quod posterius tamen in Foro Saxonico communi non observatur.

q) Qvæ subscriptio in qvibusdam judiciis extenditur etiam ad positiones, ita, ut ejus omissio operetur certam pœnam:

Daß etc. Und weil Klägers Advocat seinen ersten Satz eigenhändlich nicht unterschrieben/ so ist er auch in die 5. Rthl. Straffe gefallen.

4. Supplicantes humili reverentiâ Judicem accedant, & supplicationem insinuent, vel ipsi Judici, secundùm *part. 1. Ordin. Camer. Tit. 22. §. 1.* vel Assessoribus, vel Protonotario, (cui in causis curiarum provincialium tantùm offerri debent supplicationes,) aut Judicii Secretario seu *Actuario* r).

r) In hoc præter alia reqviritur, ut juramentum præstet, se omnia fideliter expediturum; Qvod si juramentum sit omissum, & contra gesta Actuarii injurati excipiatur; aut ille est mortuus, aut non, illo casu pronunciatur:

Daß in der Sache nulliter verfahren.

Sin

Sin Actuarius vivat, illi injungitur, ut omnia à se gesta juramento confirmet:

Würde N. N. bestelter Actuarius, zu den Gerichten gebührend schweren / auch daß er Zeit seiner Bestallung alle / und also auch die in dieser Sache ergangene Acta, treulich und richtig gehalten / vermittelst Cörperlichen Eydes bestärcken / innmassen ihme zu thun oblieget / So etc.

5. Judices occurrentibus non tergum vertere, sed pedem sistere, aures benignas præbere, benignâ manu libellos assumere, & demum ipsis lectis & cognitis (causæ enim cognitio aliqvalis & cum Collegis deliberatio omninô est necessaria, potissimè in Processu ex l. diffamari ob tit. 1. der Chur-Fürstl. Proceß- und Gerichts-Ordnung ipsiusque §. also soll man auch) regulariter Processum decernere, & petitam Citationem *emittere debent* s).

s) Aliàs datur occasio instituendi qverelam super denegatâ Justitiâ apud Superiorem, h. m.

P. P. E. Chur-Fürstl. Durchl. kan ich nicht verhalten/wie daß ich wieder N. bey N. eine Execution-Klage angestellet; Ob ich nun wohl zu unterschiedlichen mahlen um Termin, und daß Beklagter möchte citiret werden / angehalten habe / so hat doch nichts darauff erfolgen wollen / und bin ich nun schon in die sechs Wochen auffgehalten worden.

Gelan-

Gelanget demnach an E. Chur-Fürstl. Durchl. mein unterthänigstes Bitten / Sie wollen die Sache von N. avociren / und selbe vor Ihrer Regierung entscheiden lassen / etc.

Qvandoqve fit avocatio, qvandoqve non, sed loco ejus impetratur mandatum de tribuendâ justitiâ, cui, si non pareatur, mandatum seqvitur pœnale. Factâ autem avocatione, qvandoq; solus reus citatur, qvandoqve unà cum ejus judice; Et tunc sæpiùs fit, ut reus opponat exceptionem primæ instantiæ; judex verò promittat celerem justitiæ administrationem: Hæc si non attendantur, pronunciatur:

Daß Beklagter / seines Vorwendes ungeachtet / auff die erhobene Klage allhier sich einzulassen schuldig / und wird N. billich ex lite gelassen.

Si verò attendantur, sententia est hæc:

Dieweil Mit-Beklagter / daß er Klägern schleunige Justitz administriren wolle / sich erbothen / so ist er auch seinem gethanen Versprechen nachzukommen schuldig / und wird die Sache an denselben billich remittiret / etc.

6. Supplicationibus non modò dies Præsentationis & oblationis, sed & Decretum Judicis per Protonotarium, Secretarium vel Actuarium adscribi debet.

§. III.

Citatio, *qvæ est principium* t).

Actus, hic adeò est *Processûs necessarium reqvisitum* u), ut nec in Summario omitti possit, sicuti rectè statuit Zanger. *part. 1. de*

Except. cap. 2. Citatio enim eſt Juris Naturalis & Juris Gentium, adeoque Proceſsûs naturale, non accidentale; & cùm in cauſis ſummariis aliqua debet eſſe cognitio, illa autem inſtitui non poſſit, niſi utrâque parte auditâ, certè citatione opus erit, niſi aliàs ſæpiſſimè abſentem condemnare velimus, qui multoties ſit abſolvendus, *cap. cum inter de except.* Facit, huc *Clement. ſæpè de V.S.* Citatio verò hæc eſt ad Judicem Judicii ſuſcipiendi causâ facta vocatio, & vel publica, vel privata. *Publica eſt, quæ fit* w) publicè per Edictũ, Campanam vel Clamorẽ. Illa exercetur per programma, continens commemorationem cauſæ in trium Dominorum territoriis, curiæ vel templi valvis affixum, contra reos in longinquis vel diſſitis locis degentes & latitantes, Carpzov. *part. 1. Conſtit. Elect. 2. Defin. 29.* Imò & obtinet *hæc Edictalis citatio* x), quando contradictor eſt incertus, & omnes citantur in genere, quorum intereſt, cùm in caſu concurſus Creditorum, tùm in caſu conficiendi Inventarii; Gail. *1. obſ. 57. n. 6. & ſeqq. Terminei Proceſſus Jud. c. 12. Emer. à Rosbach. Prax. Civil. lit. 27.* qui poſteriores & formulas Edictorum uſitatas exhibent.

t) Ita

t) Ita vocatur in *§. fin. Inst. de pœn. tem. litig.* & constat etiam ex effectu, qvia citatio facit rem litigiosam, actionemqve perpetuat. *Auth. Litigiosa C. de Litigios.* Videtur qvidem obstare *l. 15. Rem ratam haberi* & *l. un. C. de litis contest.* ubi à litis contestatione incipere dicitur judicium. Sed dist. inter diversam judicii acceptionem. Sumitur enim Judicium vel pro toto litis tractu ac processu usqve ad executionem, vel pro actu, qvi apud judicem pedaneum expediebatur; Non hoc, sed illo respectu est principium. Vinn. ad *§. fin. Inst. de pœn. tem. litig.*

u) Adeò ut de eâ faciendâ pronuncietur, licèt adversarius non desideret:

Würde Kläger Beklagten gebührend citiren lassen/so ergehet darauff ferner/was recht ist.

w) Allegati modi naturam publicæ Citationis non exhauriunt: datur enim alia & publica Citatio, qvæ fit per proclama, vocaturqve *Proclamatoria*: Et fit vel *per Præconem. Auth. Qvi semel C. Qvom. & Qvando jud. N. 69. c. 3.* vel *per Parochum c. fin. &c. de clandestin. despons. cap. fin. X. Qvi matrim. accusare poss.* Hiltrop. *de processu Judiciar. p. 2. tit. 1. n. 15. & seqq.* Item fit vel contra personam certam, vel contra incertos. *Mannt. in Spec. Aur. p. 6. n. 97. & sqq.*

x) Hæc qvidem est subsidiaria & extraordinaria, ac tùm demum locum habet, qvando alio modo qvis citari neqveat. Berl. *p. 1. Concl. 11. n. 5. & 17.* non tamen restringenda est ad casus ab Autore expressos, sed locum etiam habet, si citandus sit vagabundus, si locus, ubi Citatio insinuanda, non sit tutus. *Clem. un. de foro comp.* Si citandus citationem ad se pervenire impediat. *cap. 1. §. contrahentes, de foro compet. in 6. Clem. 1. de Judiciis.* Carpz. in Process. *tit. 7. Art. 4.* Tutius itaqve est, ut edictalem citationem præcedat sententia, qvâ illa permittitur:

Daß nunmehr mit der gesuchten Edictal-Citation billich verfahren wird.

Vel ita:

So ist Beklagter auff anderweit vorgehende gebührende Ladung/ welche durch öffentliche Edicta und Anschläge in dreyer unterschiedenen Herren Landen geschiehet/ zu erscheinen/ etc.

Hæc autem in Processibus Civilibus planè exulat, & saltem locum habet in casu necessitatis bellico, qvùm vel ad oblationem contributionum, vel ad publicationem superioris magistratus mandatorum & decretorum, vel ad capiendos reos, vel delinqventes, civitas aut pagus convocatur.

Privata citatio dicitur, qvæ fit privatim in personam, & rursus est verbalis, vel realis:

Realis, id est actualis, vel fit capturâ aut arrestatione, & *non nisi in certis tantùm casibus* y) locum habet, de quibus consule Rosbach. *de Prax. Civil. tit. 26. & 28. Umm. de Process. Judic. cap. 11.*

y) Si tamen Judex de facto ad arrestationem processerit, ea vel per mandatum superioris, vel per sententiam relaxatur:

Daß der angelegte Arrest wieder zu relaxiren / und wird N. auf freyen Fuß billich gestellet.

Qvæ relaxatio etiam locum invenit, si justè arrestatus arrestantibus sufficientem cautionem præstet:

Daß N. Suchen noch zur Zeit nicht statt hat: würde er aber genungsame caution mit Pfanden oder Bürgen

Bürgen bestellen / und also der Zahlung halber Versicherung machen / so wird der Arrest billich wiederumb relaxiret.

Verbalis vel fit vivâ voce, vel literis z). Vivâ voce vel in faciem, vel ad domum rei citandi literis, sicut hodiè per universam Germaniam citationes confici videmus, vel simpliciter & dilatoriè vel peremtoriè. Simplex & dilatoria citatio est, quæ citatum non priùs reddit contumacem, quàm tribus vicibus emissa sit, continens de Jure Civili ad minimũ spacium 10. dierum, *l.69. & seq. ff. de Judic.* in Camerâ verò Imperiali spacium illud est arbitrarium pro ratione propinqvitatis aut longinquitatis locorum, Gail. *d. l. 1. observ. 53. num. 20.* In Foro verò Saxonico hæcce citationis species ferè in desvetudinem abiit, nisi qvod extra Processum in causis commissionum observari videatur. Formulam verò hujus citationis dilatoriæ vide apud Emer. à Rosbach. *tit. 25. num. 15.*

z) Utraqve est vel *personalis*, vel *Non-personalis.* Illa reqvirit personalem Citati Sistentiam, & comparitionem. *cap. fin. X. de major. & obed. c. 1. de judic. in 6.* Papiens. in prax. *tit. 4. n. 13.* Qvæ si non fiat, citato ponitur, licet excusatio fuerit allegata:

Daß N. seines Vorwendens ungeacht / in Person zu erscheinen schuldig.

Peremtoria citatio definitur ab eodem Rosbach. & Termineo, quæ in se particulam *peremtoriè* & tantum temporis, quantum aliàs tres Citationes dilatoriæ complectuntur, continet. Verùm cùm non semper necessarium sit, inserere citationi voculam *peremtoriè*, quando scil. apponitur clausula comminatoria, si citati non comparuerint, Judicem nihilominus ad cognitionem causæ processurum & pronunciaturum, quod Jus & Justitia postulaverit: **Mit der außdrücklichen Verwarnung / ihr erscheinet / thut dem also Folge/oder nicht/soll nichts desto weniger auf Klägers ferneres Suchen und Anbringen ergehen/ und geschehen / was recht ist.** Certè hæc descriptio videtur esse insufficiens, nisi dicas, nihilominùs hâc clausulâ vocabulum (*peremtoriè*) tacitè & virtualiter exprimi. Utraq; porrò citatio fit vel immediatè, vel mediatè. Illa fit in personam in territorio citantis: Hæc in extra illud subsistentem, & vocatur subsidiaria sive subsidialis, quæ nititur aliquo subsidio Juris, & literis Juris subsidialibus seu mutui compassus. Literas illas mittere debet Judex citans ad Judicem alterius Provinciæ, cui subjicitur ob domicilium immediatè citandus, inque iis petere, ut Judex, requisitus subsi-

ſubſidiariè, vel permittat, citationis executionem fieri in loco ſui territorii, vel ipſe ſaltem reum ad præfixum Terminum, qui in Edicto citatorio continetur, moneri ad comparitionem, curet, offerendo ſe in ſimili caſu facturum paria. Et hic citandi modus ideò eſt introductus, ne qvis occupet aut impediat alienam Jurisdictionem: Aliàs ſiquidem duo pluresve Judices circa Jurisdictionem in unâ eâdemque causâ concurrerent, & ſic contigerit promiſcuis actibus rerum turbari officia, Coler. *3. de Proceſſ. execut. cap. 7. num. 31. & ſeqq.* Et hæc citatio, aut potius accuratè loqvendo, inſinuatio & denunciatio litis ſubſidiaria non modò reqviritur, quando citandus planè in alieno & ſeparato territorio degit, puta ſi Actor ſubditus eſſet Imperii, Reus autem ſubditus Galliæ aut Italiæ, (quamvis *Gail.* hoc in paſſu citationem Edictalem, tanquam omnium citandi duriſſimum modum, maximè in Actionibus perſonalibus, ſvadeat, *l. 1. obſerv. 56. n. 7. & ſeqq.*) Sed & quando utrumque Territorium, tàm Judicis implorantis, quam Judicis ſubſidiariè implorati, commune eſt, & ſuperiori Magiſtratui ipſiusque Jurisdictioni ſubjaceat. Nam licet Bar-

tol.

tol. in *l. 1. §. præſides. ff. de reqvir. reis.* & poſt eum Franciſcus in *c. Romanæ §. contrahentes. num. 21. extr. de foro competent. in 6.* opinetur, Judices, etiam diverſas & ſeparatas Jurisdictiones habentes, quæ tamen dependentiam habeant ab uno Principe, tum poſſe alterum ex hiſce in alterius territorio immediatè citare, cùm videatur ipſi permiſſum ab eo Principe, cui omnes ſubſunt, per *l. 33. §. 5. C. de Epiſc. & Cleric.* Experientia tamen, optimâ ratione fundata, eſt in contrarium, de quo atteſtatur laudatus Coler. *d. l.* ubi ſimul ad contraria reſpondet.

Formula Citationis in Subſidium Juris.

P. P.

Meinem Groß-Günſtigen Herrn verhalte ich nicht/welcher Geſtalt kurtz verſchiedener Tage deſſelben anvertrauter Unterthaner N. N. in meinen mir anbefohlenen Gerichten einen Tumult und Schlägerey erhoben/ etliche unſchuldige arme Leute ſehr beſchädiget/und andere unverantwortliche Händel muthwilliger Weiſe angefangen.

Wenn

Wenn denn das Werck in gebührende Rechtsfertigung zu nehmen/meine Pflicht erfordert:

Als ersuche meinen groß-günstigen Herrn ich in Subsidium Juris hiermit / Er wolle gedachten seinem Unterthanen unbeschwert aufferlegen und anbefehlen/daß er (inferatur dies) vor mir allhier zu rechter früher Tages-Zeit unaussenbleibende erscheine / berührter unverantwortlicher Händel wegen Rede und Antwort erstatte/ und so denn gebührenden Bescheids gewärtig sey.

Solche groß-günstige Willfahrung in dergleichen und andern Begäbnüssen um meinen groß-günstigen Herrn wiederum zu verschulden / lebe ich iederzeit so bereit/als willig. Datum, &c.

Meines groß-günst. Herrns

Dienst-geflieſſener

N. N.

HUic verò petito Judex imploratus deferre cogitur, adeò, ut si recuset & nolit, à superiori cogi possit, quo citatum in alieno territorio comparere jubeat, cùm manus manum fricet, & unusqvisqve Magistratus alterius armis indigeat. Carpzov.*d. part. 1. Constit. Elect. 2. Definit. 18.* qvod tamen sic limitandum esse

I puta-

putarem, ut *procedat in eo tantum casu* a), quando uterqve Judex, & implorans, & imploratus, ſub eodem & communi vivit Territorio, eidemqve Principi vel Magiſtratui ſubjectus eſt.

Extat & adhuc alia apud Dd. Citationis diſtinctio, qvòd vel ſit Generalis, vel Particularis: *Illa fit ſemel ad totam cauſam* b), ita ut nullâ amplius citatione opus ſit, & omninò tùm contra abſentes, & in remotiſſimis locis viventes, tùm contra eos, qui ex loco Judicii citandi ſunt, emitti poterit, Gail. *1. obſerv.51. in fin.* Umm. *diſput.5. th.9. num.47.* Hæc ad actus ſingulares directa eſt, puta ad publicationem ſententiæ, ad reaſſumtionem litis, ad proſecutionem Leuterationis & Appellationis, &c.

a) Nulla ratio ſubeſt, cur non indefinitè procedat, qvòd judex imploratus cogatur citationem ab alio judice oblatam citato inſinuare, ſive cum judice implorante ſit ſub eodem & communi territorio, ſive non: modò jurisdictio reſpectu judicis implorantis ſit fundata, ita, ut ex alterius territorio qvenqvam citare qveat; Qvòd ſi ergò reqviſitus judex citationem inſinuare recuſet, ad hoc per ſuperiorem adigi poterit; ſin verò ſuperiorem non agnoſcat, vel ſuperior coactionem renuat, proceditur ad citationem edictalem, vel ſine, vel prævià judiciali ſententiâ *Gail. l. 1. Obſ. 56. n. 7.*

b) Fundamentum hujus citationis ſumitur ex *cap. 5. in fin. X. de reſtit. in integr.* & *cap. 6. X. de dolo & contumac.* & licet ejus effectus, ut ſcilicet nullâ ulteriori opus ſit citatione, ad

eum

eum casum à nonnullis restringatur, si citatus semper sit contumax, & nunqvam compareat; sin autem semel se sistat ad aliqvem actum, ad reliqvos de novo sit citandus. Marant. in Spec. aur. *p. 6. n. 118.* tamen ab aliis nullus planè casus excipitur, sed indistinctè nullâ ulteriori citatione opus esse statuitur. Umm. Disp. ad process. *5. θ. 9. n. 47.*

Circa hunc citationis actum seqventes notari velim regulas:

1. OMnis citatio regulariter debet fieri ad instantiam partis adversæ, aliàs non valet, sed nullitate laborat; Vantz. *in tr. de nullit. ex Defect. citat. n. 31. & 35.*

2. Qvælibet Citatio præter nomen Judicis citantis, citationem petentis, citandorum, h. e. omnium, qvorum interest, nomina & cognomina, locum ad quem (intellige citantis Jurisdictioni subjectum, honestum, non suspectum, & tutum, secus citatus comparere non tenetur. Umm. *disput. 5. th. 10. n. 53. pag. 196.*) etiam causam, ob quam, & tempus, quo citatus comparere debet, in se contineat necesse est.

Causa, ob qvam, consistit in brevi narratione facti, vel potius tenore libelli, qvi citationi inseri debet, vel etiam libelli copia citando reo simul transmitti, ne scilicet reus postea dilationem ad

deliberandum super libello petere possit, *part. 3. Ord. Cam. tit. 22. ibid.* Und sollen in solchen Ladungs-Brieffen und Processen die Sachen/darum iemand citiret und vorgeheissen wird / bestimmet werden/dermassen/daß/der citiret/oder antwortet/ auf angesetzten Tag gefast erscheinen / oder seinem Anwalt / was er auf die Klage handeln soll / Bericht thun möge / unnöthige Dilationes und Verlängerunge der Sachen damit abzuscheiden / *& titul. 4.* der Chur-Fürstl. Proceſs- und Gerichts-Ordnunge / ibid. und die Citationes nicht allein nach Art und Eigenschafft eines iedweden Negotii also stylisiren und formalisiren / wie es die Rechte erfordern/und damit der Citatus iedesmahl / wozu er eigentlich vorgeladen sey/wissen möge.

Tempus est dies sive terminus comparitioni destinatus, qui debet esse 1. Juridicus. Nam ad diem feriatum non tenetur comparere, nec valet citatio *l. 2. §. 1. ff. si qvis in Jus voc. non iver. tot. ff. de fer. & dil.* nisi causa citationis, alimenta, carceratos, pupillos, viduas & miserabiles personas, nec non res tempore perituras concernat, *l. 1. §. fin. ff. de fer. & dilat.* & insuper in citatione expressa sit. Qvocirca Judex securè citaturus est, si ita

si ita citationem concipiat: Daß Beklagter den 10. Maji, oder da Derselbe kein Gerichts-Tag seyn würde / den nechstfolgenden erscheinen / potissimè cùm fieri possit, ut pro ratione Calendarii vel Gregoriani, vel Juliani, iste dies, qui Judici Juridicus, citato sit feriatus. Aliter tamen ex mente Gail. *d. l. obs. 53. n. 4.* res sese habet in casu citationis decernendæ & exeqvendæ, utrumqve die feriatâ fieri posse testantis, sed optimè refutat ipsum Umm. *disput. 5. th. 11. n. 63.* Qvamvis Gailii opinio de Consvetudine obtineat & practicetur.

2. Opportunus, justus & congruus, h. e. non minus brevis & angustus, ut citatus ad locum destinatũ commodè venire possit. Tempus verò illud in Camerâ, uti superius dictum est, est arbitrarium, in Foro autẽ Saxonico tùm Electorali, tùm communi, est spatium sex septimanarũ & trium dierum, eine vollkommene Sächs. Frist / *d. t. 4.* der Churf. Proceß- und Gerichts-Ordn. §. Alldieweil ibi: auch darneben einen rechten Legalem Terminum, seine Nothdurfft zu bedencken / haben möge / cui consentit *tit. 10.* §. im Fall der Proceß- und Gerichts-Ordnung. Ubi tamen observandum, tempus illud comparendi in citatione determinatum currere incipere, non à die decretæ &

confectæ, sed executæ & insinuatæ Citationis, *cap. super. eo. 12. de Appellat. d. T. 10.* §. im Fall der Process der Gerichts-Ordnung / ibi: und er von Zeit an solcher Insinuation die vollkommene Sächsische Frist haben möchte / Gail. *d. th. n. 3.*

2. Nec unicum diem secundum Jus Saxonicum de illis sex septimanis & tribus diebus *debere deficere* c), Zanger. *p. 2. de Except. c. 6.* adeò ut nec terminus hic computetur in Termino, sive, ut aptiùs loqvar, dies executæ & insinuatæ Citationis non computetur inter dictas septimanas, & dies, qvicqvid etiam Mindanus, *L. 2. de Process. c. 18.* pro singulari suâ sententiâ, qvod nim. ejus diei pars, qvæ antecessit executionem, saltem computetur, reliqvum verò diei minimè; ita tamen ut in alterum inseqventem diem, sicut in decendio Appellationis, demum exeat, & sic deinceps speciosè disputet, cùm hic non momentum temporis, sed dies integra consideretur. Consentit post Mynsing. & Umm. Carpz. *d. p. 1. Constit. Elect. 2. Defin. 23.*

c) Qvod non ita indefinitè est accipiendum, ac si citatio, qvæ non continet terminum legalem, sit frustranea, ac sine effectu, sed ad eum solummodo casum pertinet, ubi reus condemnandus est vel ad legitima impedimenta, vel ad executionem; Extra hunc casum reus contumax in expensas poterit condemnari,

mnari, etiamsi terminum legalem non habuerit. *Ord. Process. t. 10. §.* In Fall/ etc. *in fin.*

3. Utraqve pars, tàm Actor, qvàm reus, in Judicium vocanda est, diverso tamen modo. *Hic per citationem* d) propriè ita dictam, ut jam explicatum: Ille verò per schedulam tantùm admonitoriam, qvam Germanico idiomate Denckzettel vocare, & hàc formulâ efferre consveverunt:

d) Et hoc non indifferenter obtinet: Nam & Actor per citationem in jus vocari poterit, si reus, vel petat citationem ad recognitionem documentorum, ad Leuterationis prosecutionem, ad testium productionem, & ad alia.

Formular des Denckzettels.

Zu gedencken N. N.

Daß auff sein de Dato, &c. eingegebenes Klag-Schreiben der N. Tag Terminlich anberaumet / Beklagten von dem Libell Abschrifft ertheilet/ und Er benimten Tages vor mir zu erscheinen vorgeladen worden.

Dannenhero sich Kläger darnach gleicher Gestalt achten / bemeldtes Tages allhier erscheinen/ mit Gegentheil gütlichen Vergleich nochmahls pflegen/in Verbleibung dessen aber auf wiederholte seine Klage und ferneres Vorbringen rechtlichen Be-

Bescheid erwarten wird / darnach er sich zu achten. Datum, &c.

N. N.

IN Curiâ verò Provinciali ita Actor citari solet: Auff Befehl des Fürstl. Sächs. gemeinen Hoff-Gerichts zu Jehna / verordneten Herrn Hoff-Richters N. ist auf Ansuchen Klägern eines/contra N. Beklagten andern Theils/ein endlicher und Peremtorischer Termin und Rechts-Tag ernennet und angesetzet / auf den Montag im Hoff-Gericht Adventus, so der 30. November ehist künfftig / geliebts GOtt/seyn wird/zur rechter früher Zeit/allhier zu Jehna auf dem Rath-Hause an gewöhnlicher Gerichts-Stelle zu erscheinen / und sich anzugeben geschickt / der geklagten Schuld-Forderung wegen / Anfangs gütlicher Verhör und Handlung gewärtig zu seyn/in Entstehung aber derselben / seine vorhabende rechtliche Klage gebührlichen ein- und vorzubringen (non enim cum Libello Citationis statim offertur in hocce Judicio Libellus Actionis, sed demum in ipso Termino juridico) und so dann zu vernehmen und anzuhören/welcher Gestalt Beklagte sich darauf einlassen / oder Brieff und Siegel recognosciren werde / in Rechten nach Hoff-Gerichts Brauch zu verfahren / von

Mund

Mund auß in die Feder zu versetzen und zum Urtheil zu beschliessen / desselben alsdenn oder sonsten nach Gelegenheit gebührlichen Bescheids zu gewarten / welcher Termin obgenanten Herrn Klägern hiermit urkundet wird / darnach er sich zu richten / 2c. Signatum Jehna den 13. Oct. An. 1636.

N.N. PROTONOTARIUS.

I. CItationem nuntius non ſolùm debito loco, tempore & decenti exeqvatur modo, ita ſcil. ut vel ipſum citandum, licet vel Elector, vel alius Imperii Princeps ſit, in perſonâ, ut loqvuntur, ſeu ad faciem vocet, vel ipſo abſente ex citandi familiaribus vel domeſticis uni, qui ipſi domino executam citationem indicaturus putabitur, inſinuet, vel omnibus iis abſentibus, ædium valvis aut in alio patenti loco ponat, ſed & executam vel ipſi Judici, vel nunciorum Magiſtro, dem Bothen-Meiſter / *ſecundum part. 1. Ordin. Cam. tit. 38.* §. nachdem auch / vel Protonotario, Secretario vel Actuario, qvod & in noſtris terris receptum eſt, cùm omnibus circumſtantiis, an nimirum in perſonam, ad domum, & qvalem, habitationisne, an aliam, qvo anno, menſe, qvo die, abſentem citaverit, it. qvid re-

ſponderit, qvid actum, factum ſit, & uno verbo, de ſingulis ſingulatim in propriâ perſonâ referat, & ad acta redigi petat, *d. tit. 38. part. 1. Ordin. Cam.* §. und ſoll der Bothe in einem iedem der obgemeldtẽ Fälle/ ſelbſt und in ſeinem Namen ordentlich nach der Länge/ wie er gehandelt/ was ihm geantwortet oder ſonſt begegnet/ ſeinen Namẽ/ das Jahr/ Monat und den Tag/ deßgleichen den Ort/ da er die Execution gethan/ mit Benennung des Chur-Fürſten/ Fürſten und Fürſten-mäſſigen Tauff-Namens eigentlich in ſeiner Relation ſchreiben/ und dabey anzeigen und vermelden/ ob an dem Ort/ da die Verkündigung geſchehen/ der Chur-Fürſt/ Fürſt oder Fürſten-mäſſige ſeine gewöhnliche Hoff-Haltung habe/ und ſolche Execution nicht allein dem Kläger von deßwegen er abgefertiget/ ſondern auch dem Chur-Fürſten/ Fürſten oder Fürſten-mäſſigen/ dem er die Brieffe oder Proceſs überantwortet/ auf das Original oder Copey, die er ihm zugeſtellet/ ſchreiben/ und hierinnen keinen Fleiß oder Arbeit ſparen. Protonotarius autem vel Secretarius, vel Actuarius nuncii relationem ad finem originalis citationis conſcribit hiſce ferè formalibus: *

* *Citationem non tantùm oportet ritè formari, ſed etiam ritè inſinuari. Neqve enim prius, de contumaciâ partis conſtare poterit,*

qvàm

qvàm ubi citationem rectè ad eum pervenisse constat *e*). *Tractandum autem per qvem insinuari debeat, deinde qvibus, tùm qvomodo, deniqve qvâ probatione utamur, insinuationem ritè esse factam. In Electoratu nostro insinuatio videtur fieri debere per nuncium juratum, tit. 4. Ordinat. process. ibi :* Berührte Ladungs-Brieffe durch gewisse den Gerichten verpflichtete Bothen außfertigen/ꝛc. *& in Ordin. Appellat. rubr.* von Außbringung der Ladung / §. *item* , es sollen / *verb.* durch einen geschwornen Bothen/ *add. §.144. Veruntamen, docente Carpzoviô titul. 7. in Process. art. 1. num. 53. non rarò accidit, ut vel propter distantiam loci, vel nuncii absentiam citatio parti tradatur adversæ, qvæ postea per aliam, qvandoqve etiam per Notarium & testes eam insinuari facit. Sciendum nunc est, qvibus insinuatio fieri debeat? Scil. si plures unâ actione pulsentur ac litigent, omnibus fieri debet, & qvidem unicuiqve separatim,* ita ut non sufficiat unum *f*) *& alterum ex litis Consortibus citari, l. 1. & 2. C. de Consort. lit. l. planè 3. ff famil. hercisc. add. Ordinat. in Process. tit. 4. verb :* Würden auch. *qvo locô subjungitur, si cui facta non sit insinuatio, eum contumacem pronunciari minimè debere. Qvid verò si plures heredes existant? Hic distingvendum est, utrùm divisio hereditatis facta sit ante, an verò post motam defuncto litem: Priori casu similiter singulis citatio insinuanda, si diversis utuntur domiciliis; Posteriori casu, qvia citatio in domicilio ac feudo defuncti fundatur, ideò sufficit eam ibidem insinuari, licet Heredes & Vasalli alibi, qvàm extrà Electoratum nostrum domicilia sua habent, d. tit. 4. Ordinat. Process. Idem est, si plures litis Consortes executionem in aliqvod prædium obtinuerint: nam & eô casu sufficit citationem ad illud prædium portari, ubi Creditores domicilia habeant, Ordinat. Appellat.* von Außbringung der Ladung §. weil sich aber. *Qvomodo insinuatio facienda sit, res expedita est ex alleg. Tit. 4. Ordin. Process. & alleg. rubr. Ordin. Appellat. nimirum potest nuncius citationem litigatori vel in manus tradere, vel ad domum ejus portare, per uxorem ejus, famulum ancillamvè offerendam. Novissimè videndum, qvomodo insinuatio facta esse doceatur? Nam qvia facti est, de eâ ante omnia debet constare. Sanè si ea facta fuerit*

per nuncium juratum, relationi & asserto ejus creditur, modo 1. sit clara & expressa. 2. Facta anteqvam Judex de Contumaciâ citati pronunciet. 3. Facta per ipsum nuncium. 4. Judici vel Actuario. Resp. Si alius, qvàm nuncius citationem insinuaverit, siqvidem Notarius cum Testibus, asserto ipsorum vel instrumento desuper confecto fides qvæq; plenissima habetur: sin privatus, is non aliter qvàm juratò fidem relationi suæ faciet *g) Carpzov. in Process. Tit. 7. art. 1. n. 68. seqq.*

e) Si enim de insinuatione non constat, nec de rei non comparentis contumaciâ pronunciari potest, sed interlocutoria seqvitur sententia:

Würde Kläger/daß Beklagten die Citation richtig insinuiret / beybringen / so ergehet auff die eingebrachte Ungehorsams Beschuldigung/ was recht ist.

Vel ita:

Daß Beklagter/nach anderweit vorgehender gebührender Ladung und derselben richtigen insinuation, zu erscheinen/und auff die erhobene Klage sich einzulassen schuldig.

f) Nec etiam sufficit, si conjunctim & simul citentur; Qvod si autem fiat, citati habent exceptionem non ritè factæ citationis, qvæ, si opponatur, pronunciatur:

Würde Kläger Beklagte gebührend und einen Jedweden absonderlich citiren/ auch die Citation ihnen selbst insinuiren lassen / so ergehet darauff / was recht ist.

g) Et hoc qvidem mediante sententiâ:

Würde N. seine Außsage eydlich bestärcken / so ergehet auf die Ungehorsams Beschuldigung / was recht ist.

Relatio

Relatio Nuncii.

N. N. geschworner Gerichts-Bothe berichtet/ daß Er die ihm gestern außgehändigte und an N. N. haltende Citation ihm N. N. selbsten eingehändiget und (entweder gegenwärtige Recognition oder) zur Antwort erhalten / er wolle sich schon gebührend darnach zu achten wissen. Signatum, &c.

In Abwesenheit N. N. hat Zeiger eine Citation auß H. rc. recht eingehändiget / welche zu dero glücklichen Anheimkunfft gebührlichen überantwortet werden soll. Immittels aber ist dieses dem Bothen loco recepisse ertheilet worden/ rc. N.

Weymarische Regierung an Ihr/ rc. haltend zu N.

§. IV.

Accusatio Contumaciæ.

Contumacia dicitur secundùm Baldum in *l. 1. consentaneum. n. 5. C. qvomodo & qvando Judex, &c.* quasi non obedientis pertinacia, aut potius derivatur â Contumeo; composito ex verbo tumeo, quod significat inflari & superbire, ex quo tumore & superbiâ scatet ipsa inobedientia, & contumacia, & sic

ponitur effectus pro causâ. Nihil aliud itaqve est in genere contumacia, qvàm erga Judicem commissa inobedientia; & considerari potest, aut ex parte Actoris, aut ex parte Rei, & utroqve modo iterum, vel in primâ, tàm ante, qvàm post litem contestatam, vel in secundâ instantiâ, & qvatenus vel est propriè talis, qvando scil. pars planè emanet, vel secundùm qvid, qvando qvis comparet, sed non legitimo modo, puta vel ob defectum mandati, Curatorii, vel Tutorii, vel ob ineptitudinem Libelli, litem non ritè contestatam, aut ob non sufficientem cognitionem, &c.

Nos in præsentiarum de contumaciâ tantùm propriè dictâ, & qvatenus illa in primâ parte vel termino Judicii primæ instantiæ antè litem contestatam committitur, brevissimè acturi, seqventibus eam explanabimus regulis:

1. Neque Actor, neque Reus pro contumace est habendus, *si nondum hora qvarta* h) est audita (tota enim dies citato cedit,) nec alter alterum petierit contumacem declarari, *l. 13. §. & si 2. verb: Actoris absentiam incusante C. de Judic. Tit. 10.* der Chur-Fürstl. Proceſs- und Gerichts-Ordnung/§. Im Fall aber Beklagter ungehor-

ſam-

samlich aussenbliebe / soll er auf des Klägers vorhergehende Beschuldigung in Ehehafft vertheilet werden. Hinc formula illa pronunciandi usitata: Würde auch Kläger des Beklagten Ungehorsam beschuldigen/so ergienge darauf ferner/ was recht ist.

h) Sicuti hoc procedit, licèt qvis citatus sit ad comparendum summo diei manè, (cùm non tam verba judicis, qvàm mens ipsius debeat attendi) adeoqve & actoris contumaciæ accusatio non attenditur, sed si reum admittere nolit, ipsi per sententiam injungitur:

Daß Klägers Ungehorsams-Beschuldigung nicht statt hat.

Vel:

Daß Beklagter noch zur Zeit vor ungehorsam nicht zu halten / sondern wird mit seinem Einbringen/ Klägers Vorwendens ungeacht/billich zugelassen.)

Ita non obninet, si vel actus sit talis, qvi horis antemeridianis sit expediendus, vel per specialem consvetudinem aliud sit receptum.

2. Actor semper habetur pro contumace, si non comparet, licet vel *citatio non fuerit legitima* i) vel legitimè executa. Ratio solida hæc dari potest, quià citatio, ejusdemque legitima insinuatio, requiritur solùm propter citandum, ut possit se defendere. Respectu autem Actoris nihil refert, an sit legitima, nec ne: ut taceam comparitionem, absque protestatione subsecutam citati sanare omnem defectum Citationis.

i) Hæc

i) Hæc tamen qvandoqve facit, ut Actori pareatur, vel in totum, vel in tantum, ita, ut omissâ cautione de lite prosequendâ & absolutione ab instantiâ fiat tantum condemnatio in expensas, &c.

3. Actor contumax non solùm Reo in expensas condemnari, & de persequendâ lite cautionem sufficientem præstare, sed etiam ipse *Reus ab instantiâ* k) (aut potiùs propriè loquendo, à Citatione, cùm lite tantum contestatâ instantia inchoata dicatur, sicuti rectè monet raræ Eruditionis vir, & in Praxi exercitatissimus JCtus Dn. D. Caspar. **Ziegler**/ amicus meus planè singularis, & cui lubens qualem qualem meam Practici Juris studii notitiam gratâ mente in acceptis refero, in præludiis suarum communium conclusionum ad auream Praxin Calvoli *n. 64. & seqq.* quo etiam tendit pars *3. Ordin. Cam. tit. 42. in verbis*: **Von der** Instantz, **dem Gericht-Stand oder von der Ladunge**) *absolvi*, & ita tota citatio circumduci ac cassari debet, *c. 1. de Dol. & Contum. in 6. dict. Tit. 10.* **der Chur-Fürstl.** Proceß- **und Gerichts-Ordnung**/ ibi: **Würde der Kläger oder dessen Anwald auf den angesetzten Rechts-Tag nicht erscheinen/soll Beklagter auf sein Ansuchen** ab instantiâ absolviret, **Kläger aber in die** Expen-

pensen und Cautionem de lite prosequendâ vertheilet/ auch ferner nicht zugelassen werden/ er habe denn Beklagtem die Gerichts-Kosten abgestattet/ und Vorstand bestellet / daß er hinfüro zum Gericht gehorsamlicher erscheinen wolle.

Formam accusandi contumaciam Actoris tradunt Emer. à Roßbach / *Prax. Civ. Tit. 30. n. 49.* Iisdem verbis *Termin. in Process. Judicial. tit. 6.* & aliiʒ cujus loco sequentem noviorem ponemus:

k) Absolutionem ab instantiâ præcedit contumaciæ accusatio tali modo:

Beklagter

Erscheinet der an ihn außgegangenen Citation zu Folge/ und hätte vermeynet / es würde auch Kläger in Termino sich gestellet / und die angestellte Klage wiederholet haben / Weil aber solches nicht geschehen/ so kan Beklagter nicht vorbey / dessen Ungehorsam zu beschuldigen / und bittet zugleich zu erkennen/ und außzusprechen / daß Beklagter von dieser Instantz zu entbinden / Kläger aber die Unkosten zu erstatten / auch Caution de lite proseqvendâ zu bestellen schuldig/ etc.

Et postea seqvitur sententia:

Auf Vorbringen und beschuldigten Ungehorsam N. Beklagten an einem: wieder Aussenbleiben N. Klägern/ anders Theils / erkennen ꝛc. Daß Beklagter von dieser Instantz zu entbinden/ und ist Klä-

ger ihme die Unkosten dieses Termins nach vorhergehender Liqvidation, und richterlicher Ermässigung zu erstatten / auch Caution de lite prosеqvendâ zu bestellen schuldig.

Qvandoqve additur:

Ehe und bevor solches geschiehet / ist Beklagter auf die Klage sich einzulassen nicht pflichtig/etc.

Notandum hic est, ab absolutione ab instantiâ differre absolutionem ab actione, & qvando pronunciatur:

Daß Beklagter von der angestellten Klage zu entbinden.

Absolutio enim ab instantiâ respicit tantummodo liberationem à processu vel minus rectè formato, vel neglecto, actionemq; non perimit, sed eam debito modo instituendam reservat: Absolutio autem ab actione jus agendi ita perimit, ut actor denuò contra absolutum experiri non valeat. Usurpatur autem illa formula, qvando reus post litis contestationem vel ob defectum probationis, vel ob defectum Exceptionum peremtoriarum absolvitur; si autem reus ante litem contestatam propter exceptiones litis ingressum impedientes est liberandus, pronunciatur, reum non teneri respondere ad actionem, hoc modo:

Daß Beklagter auf die Klage sich einzulassen nicht schuldig.

Carpz. *p. 1. C. 3. def. 16.*

Formula Contumaciæ.

Ungehorsams Beschuldigung

Beklagtens N. N.

Contra

Klagenden N. N.

VOr dem Chur-Fürstl. Sächs. Ammt N. und dem

dem hierzubestalten Ammtmann N. seinem großgünstigen Herrn erscheinet im heutigen Termino außgelassener Citation zu schuldiger Folge / durch seinen dißfalls gevollmächtigten Mandatarium, N. N. Beklagter N. N. legitimiret seine Person durch gegenwärtiges Mandat sub Signo ☉ zu den Rechten der festen Zuversicht lebende/ er werde sich hierdurch zur Gnüge legitimiret haben; Anhängig diesem hätte Beklagter gäntzlichen gemeynet / es würde Kläger der von ihm außgewürckten Citation nachgelebet / in heutigen Termino sich eingefunden / und seine übergebene Klage nach Rechts-gewöhnlicher Art widerholet / auch erwartet haben/ wie Beklagter seine Exceptiones und Antwort dawider gesetzet; Gestalt er denn eben zu dem Ende in heutigen Termino erschienen / und Gegentheils Gegenwart mit höchster Begierde verlanget. Nachdem er aber biß itzo 5. Uhr / über alles Verhoffen vergeblich aufgewartet und nicht gesehen/ daß Kläger sich angemeldet.

Als wird er genöthiget/dessen Ungehorsam und Aussenbleiben zu accusiren/ thut solches auch hiermit in beständigster und bester Form Rechtens / liquidiret nachfolgende verursachte Unkosten.

Liquidum fiat expensarum.

Bittet deroselben leidliche Moderation, und darneben in Rechten zu erkennen und außzusprechen/ daß Beklagter auf vorhergegangene Erlegung der Kosten von dieser Instantz zu absolviren / Kläger hingegen/da er Beklagten ferner nicht Anspruchs zuerlassen willens/Cautionem de prosequendâ lite zu leisten/und selbe würcklich zu bestellen schuldig sey; stellet dieses oder was sonstẽ mehr gebeten werdẽ sollen kõñen oder mögen zu rechtlichen Erkäntnüß/ ruffet hierüber das Hoch-Adeliche Mildrichterliche Ammt gebührend an / und schliesset im Namen der H. Dreyfaltigkeit zu einen gedeylichen

Urtheil.

Conclusum seqvitur tandem & fertur Sententia hujus ferè tenoris:

Auf beschuldigten Ungehorsam N. Klägers an einem / und N. Beklagten andern Theils erkennen wir Richter und Beysitzer des Stadt-Gerichts zu N. auf gehaltenen Rath der Rechts-Gelehrten vor Recht / daß Beklagter wegen Klägers ungehorsamen Aussenbleibens (gestalten Sachen nach) von der außgegangenen Citation und dieser Gerichts-Instantz billich absolviret und loßgesprochen wird/wie wir ihn denn hiermit selbst absol-

absolviren und loßsprechen / und ist hierüber Kläger die verursachte Gerichts-Kosten ihm auf unsere Ermässigung zu erlegen/ und gebührlichen Vorstand seiner Klage hinfüro zuthun / und zubestellen verbunden. (vel supra in petitione expressis formularibus.) V. R. W.

Et hæc pœna & in jure Civili & Camerali in Actorem contumacem exercetur, quamvis modus accusandi contumaciam à Saxonico diversus sit. De Jure Civili enim, lite nondum contestatâ, poterit Reus comparens contra Actorem illum contumacem, secundùm *Novell. 112.* ipsiusqve *cap. 2.* procedere. Quomodo de Jure Camerali procedatur, videre est ex *p. 3. O. Cam. tit. 42. ibi.*

Erstlich / so der Kläger / der Citation oder Procefs außbracht / in Termino Citationis nicht erscheinet/ so mag von des Antworters oder Citirten wegen des Klägers Ungehorsam beklagt / darauf ein Ruffen begehret/ und nach verscheinung dreyer der nächsten Gerichts-Täge / nachdem das Ruffen erkant/ begehrt werden / sich von der Instantz dem Gerichts-Stand / oder von der Ladung mit Ablegung Gerichts-Kosten und Schaden leidlich zu erkennen/ darauf er auch durch Cammer-Richter und

Beysitzer absolviret und ledig erkant werden soll. Vide omninò Gail. *l. 1. obs. 59. per tot.* Emeric. à Rosbach, *de prax. Civil. tit. 30. n. 17. & seqq. & n. 27.* Umm. *disput. 6. th. 2.*

4. Reus contumax aliter de Jure Saxonico, aliter de Jure Civili & Camerali coërcetur. De Saxonico veteri indistinctè amissione causæ punitur. Landr. *lib. 2. art. 9.* Hodiè verò arbitrariè & ex arbitrio Judicis, vel quandoque saltem in expensas Termini, *vel qvandoqve statim* l) usq; ad Legitima impedimenta, vel denique usque ad executionem, condemnatur. In expensas tantùm condemnatur Reus emanens, tùm quando de insinuatione citationis Judici non apertè constat, tùm quando citatio non continet in se legitimum intervallum & legalem terminum, i. e. sex Septimanas & tres dies, tùm quando in Termino per literas absentiam excusat, *d. tit. 10.* der Chur-Fürstlichen Process- und Gerichts-Ordnung/§. In Fall aber verb. Sonsten aber / oder da hieran ein Zweifel / oder der Terminus legalis nicht vollkommen / mag er weiter nicht / als in die Expensen vertheilet und ihm die Antwort bey Straff Ungehorsam aufgeleget werden / & §. seq. Dieweil sichs aber verb. gleichwohl ihres

Nicht-

Nicht-erscheinens wegen / und daß sie Inhalt der Citation die Nothdurfft nicht vom Mund-auß in die Feder einbringē lassen/in die Expensen desselben Termini auf Ermäßigung condemniret und vertheilet werden sollen/ iedoch / daß solches über einmahl nicht geschehe/sondern da eine Part auf fernere Citation abermahl aussenbliebe / alsdenn ungeachtet vorgewandter Entschuldigung / stracks auf Ehehafft verfahren und erkannt werde/ꝛc.

l) Hæc est contumaciæ pœna ordinaria ac regularis: Irregulariter autem & extraordinariè qvandoqve proceditur vel multâ pecuniariâ, aut sine sententiâ, aut præcedente sententiâ:

Daß Beklagter bey Straff 10. Rthl. zu erscheinen/ und auf Klägers Vorbringen sich einzulassen schuldig.)

Vel mediante apprehensione & incarceratione, vel pœnâ confessi & convicti:

Daß Beklagter auf die erhobene Klage sub pœnâ confessi & convicti sich einzulassen und zu antworten schuldig.

Vel ita:

Daß Beklagter nach vorgehender gebührender Ladung zu erscheinen / und auf die Klage sich einzulassen und zu antworten schuldig / mit der außdrücklichen Verwarnung/ daß im wiedrigen Fall er pro confesso & convicto zu halten.

Qvod & postea, si huic sententiæ non pareatur, contingit:

Daß Beklagter nunmehr pro confesso & convicto zu halten/derowegen Er ꝛc.)

Vel

Vel pœnâ documentorum pro recognitis habitorum, si executivè agatur:

(Daß Beklagter die libellirte und originaliter producirte documenta sub pœnâ recogniti zu recognosciren schuldig.

Aut ita:

Daß Beklagter die libellirte und originaliter producirte documenta zu recognosciren schuldig / in verbleibung dessen werden dieselbe pro recognitis gehalten.

Cui si non pareatur, sententia est talis:

Daß die libellirte und originaliter producirte documenta nunmehr pro recognitis billich zu halten / dannenhero Beklagter rc. Inhalts etc.

Quamvis hæc limitatio, consvetudine Fori Saxonici, videatur esse sublata. Carpzov. *p. 1. Constit. Elect. 9. Defin. 20. n. 8. & 9.* Usque ad legitima impedimenta, biß auf Ehehafft und behelffliche Widerrede / condemnatur Reus contumax, cui citatio, legitimum habens intervallum, debito tempore fuit insinuata, & tamen in Termino non comparuit, nec ullâ ratione absentiam suam excusavit. *d. tit. 10.* der Proceß- und Gerichts-Ordnung. Hæc verò condemnatio est sententia, quæ in favorem reorum ferri consvevit, ne scil. statim inauditi causæ amissione punirentur, cùm fortean ex justis causis detenti abesse potuerint, super quibus meritò, priusquam condemnentur, audiri de-

ri debent. Has justas causas vel legitima impedimenta (quæ sint, vid. Berlich. *part. 1. concl. 17. n. 48. & seqq.*) si Reus contumax vel documentis, vel testibus deducere, aut ad minimum juramentô probare potuerit, tunc omnis purgatur contumacia, omniaque redeunt in pristinum statum, & secundùm juris ordinem proceditur, sæpiùs *tit. 10.* der Proceß- und Gerichts-Ordnung/ Berlich. *d. concl. 17. per tot.* Usqve ad executionem, biß auf die Hülffe/ condemnatur Reus emanens, si in Termino deductionis legitimorum impedimentorum præfixo vel planè non comparet, vel sese sistit quidem, sed impedimenta illa sufficienter deducere & demonstrare haud potis est, & tunc habetur pro convicto seu confesso, *d. tit. 10.* der Proceß- uñ Gerichts-Ordnung/Berlich. *d. l.* quem sequitur Carpz. *d. p. 1. Const. def. 14. Elect. 9.* Hìc verò notandum est, quòd Actori Reum contumaciæ accusaturo incumbat, ex suâ parte citationi priùs satisfacere, h. e. vel totum Libellum edere, vel ad minimũ jam antè in Judicio exhibitum repetere, quibus demum absolutis subjicitur & *annectitur contumaciæ accusatio* m), de cujus formalibus, nec non de modo coërcendi contu-

M maci-

maciam Rei, secundùm Jus Civile & Camerale, in speciali parte tractabimus, potissimè cùm aliter contumacia illa puniatur in Processu ordinario, aliter in extraordinario vel summario. Unicum adhuc monuisse sufficiat, posse contumaciam & ab Actore, & à Reo evitari, si maturè ante terminum pro dilatione termini supplicent, eamque non modò obtineant, sed & adversæ parti citò notificari curent, in quem finem causas, inter quas quasi familiam ducunt morbus sonticus, iter necessarium, carentia Advocati, &c. supplici libello specialiter inseri omninò necesse est. Supplicatio Germanica. Eine Entschuldigung/eine Abkündigung/ein Dilation-Schreiben/ taliter mutatis mutandis concipi potest:

m) Et qvidem in primo termino hisce formalibus:

Kläger

Hat Beklagten gebührend und mit Uberschickung der Klage citiren lassen/welche Citation auch ihme / besage der Gerichtlichen Registratur, richtig zukommen. Weil er nun / besage derselben / eine völlige Sächs. Frist gehabt: sich aber in Termino nicht gestellet/noch auch sein Aussenbleiben entschuldigen lassen; So beschuldiget Kläger desselben Ungehorsam/ und bittet zu erkennen / daß er seine Klage und Zusprüche wieder Beklagten biß auf Ehehafft erstanden/und erlanget.

Qvod

Qvod etiam fit h. m.

Auf Klage und beschuldigten Ungehorsam N. Klägern an einem: wieder Aussenbleiben N. Beklagten/ anders Theils/erkennen/ ꝛc. Daß Kläger seine Klage und Zusprüche wieder Beklagten biß auf Ehehafft und behelffl. Wiederrede erstanden und erlanget.

Talis autem sententia non fertur, sed reus in Expensas tantummodò condemnatur, si in contumaciæ accusatione petitum simul ad expensas dirigatur. Posthæc reus ad deductionem impedimentorum citatus aut comparet, aut non: Hoc casu, si terminum legalem habeat, ejusqve contumacia accusetur, seqvitur alia sententia: Accusatio autem contumaciæ post factam provocationem & relationem ad priorem sententiam, seqventem in modum formari potest:

Kläger hätte sich versehen / es würde Beklagter sich gestellet / und der ihme richtig insinuirten Citation zu Folge seine vermeinte Ehehafft außgeführet haben. Weil aber solches nicht geschehen / so beschuldiget Kläger Beklagtens beharrlichen Ungehorsam / und bittet zu erkennen/daß Kläger seine Klage und Zusprüche wieder Beklagten nunmehr biß auf die Hülffe erstanden und erlanget.

Sententia autem est hæc:

Auf Klage und beschuldigten Ungehorsam N. Klägern/an einem/wieder abermahliges Aussenbleiben/N. Beklagten / anders Theils / erkennen ꝛc. Daß Kläger seine Klage und Zusprüche wieder Beklagten / wegen seines beharrlichen Ungehorsams biß auf die Hülffe nunmehr erstanden und erlanget.

Et qvandoqve adjicitur condemnatio secundùm petita libelli:

Derowegen er Klägern ꝛc.

Sin autem reus sese sistat, & impedimenta nulla alleget, vel doceat, pronunciatur:

Daß Beklagter seine angezogene Ehehafft / wie zu recht versehen/nicht dargethan/derowegen Kläger demselben nunmehr biß auf die Hülffe / Inhalts der Klage/erstanden und erlanget. Derowegen ꝛc.

Factâ autem legitimorum impedimentorum probatione reus cum suis exceptionibus est audiendus, perinde, ac si nunqvam contumax fuisset, hinc sententia:

Daß Beklagter vor ungehorsam nicht zu achten/ sondern wird mit seiner Nothdurfft zur Güte und Recht nochmahls billich gehöret.

Probatio autem legitimorum impedimentorum fit saltem summariter & per privata attestata, si autem illa non sunt sufficientia, alia demonstratio vel jurata assertio injungitur:

Daß Beklagter seine angezogene Ehehafft anderer gestalt beyzubringen/oder in Ermanglung dessen/ eydlich zu erhalten schuldig / Er thue nun solches/ oder nicht / so ergehet alsodann in der Sache ferner/ was recht ist.

Formular des Abkündigung-Schreibens.

P. P.

Wiewohl ich/nechst Darstellung meiner willigen Dienste/nichts liebers gewündschet/als daß der zwischen mir Klägern eines/und N. N. Beklagten/ andern Theils/ in puncto N. N. anbe-

anberaumt gewesene Termin auf den 20. dieses seinen Fortgang erreichen können / so verhalte ich doch meinem großg. Herrn nicht/wie daß mir über alles Verhoffen eine unhintertreibliche Reise zu handen gestossen; Wenn ich denn dadurch wieder meinen Willen gemüssiget werde/um großg. Dilation gebührende Ansuchung zu thun:

Als ergehet an meinen großg. Herrn mein dienstliches Bitten/mehr-gemeldten diesen Termin auf eine Sächs. (oder andere) Frist aufzunehmen/ und Gegentheiln davon in Zeiten zu Verhütung unnöthiger Geld-Spilterung Nachricht zu ertheilen/ darfür verharre/ rc. Datum, &c.

§. V.

Partium Comparitio.

Comparitio est citati legitima in Judicio præsentatio: & fit vel immediatè in personâ propriâ, vel mediatè per personam aliam. Uterque enim comparendi modus vi clausulæ illius citationi insertæ (daß ihr entweder in selbst eigner Person / oder durch einen eigenen gnugsamen Gevollmächtigten erscheinet) tàm Actori, quàm Reo regulariter, exceptis saltem causis criminalibus, * & aliis quibusdam actibus

 specia-

ſpecialibus, * videtur eſſe conceſſus ac permiſſus; In genere verò circa comparitionis actum duas notabimus regulas:

* *Ut & matrimonialibus, in qvibus ex receptâ conſvetudine Procuratores & Defenſores* haud admittuntur *n), ſed Litigatores in propriâ perſonâ comparere debent. Et qvanqvam mulier in Forô Saxonicô perſonam ſtandi in judicio non habet, tamen & ipſam, non minus ac alias perſonas, in Criminalibus in propriâ perſonâ adeſſe compelli, teſtatur Carpzov. P. 1. Conſt. 1. Def. 33. & Conſiſtor. lib. 3. t. 5. Def. 65. n. 8. & tit. 3. D. 31. n. 15.*

* *Veluti in juramenti præſtatione. Nam licet Jure communi per Procuratorem ſpeciale ad id mandatum habentem jurare liceat, ſecus tamen in Forô Saxonicô, ubi qvalecunqve Juramentum litigantibus imponatur, ſive ſit delatum, ſive ſuppletorium vel Purgatorium, ſive etiam calumniæ, &c.* in propriâ perſonâ neceſſariò præſtandũ *eſt o), à qvô onere ne qvidem perſonas illuſtres relevari docet Carpzov. in Proceſſ. tit. 11. art. 2. num. 26. & 32. Cæterùm idem non eſt in recognitione documentorum, qvam etiam per mandatarium fieri permittit Ordinat. proceſſ. tit. 25. §.* Weil es auch. *utut documenta non nunqvam per Actuarium ſoleant mitti ad litigantium ædes, puta, ſi ſint fœminæ nobiles & aliqvâ dignitate fulgentes, vel etiam viri egregii atqve illuſtres, Carpzov. in proceſſ. tit. 14. art. 2. num. 85. ſeqq.*

n) Contra eos autem poterit excipi tali modo:

Kläger

Vernimmet nicht ohne Befrembdung / daß an Seiten des Beklagten ein Anwald (defenſor) ſich hat angegeben / und deſſen Nothdurfft einzubringen ſich unterfangen; weil aber dieſe Sache ſo bewandt / daß der Beklagte in Perſon erſcheinen muß / allermaßen denn auch die Citation alſo eingericht / ſo kan Kläger keinen Anwald zulaſſen / ſondern

dern bittet zu erkennen / daß Beklagter in Person zu erscheinen / und die Unkosten zu erstatten schuldig.

Et postea pronunciatur hoc modo:

Daß der angegebene Anwald nicht zuläßlich/sondern es ist Beklagter in Person zu erscheinen/auch/weil er solches anietzo nicht gethan/ die Unkosten dieses Termins Klägern zu erstatten schuldig.

o) Qvod nisi juraturus lubens faciat, per sententiam imponitur:

Daß Beklagter den zuerkandten Eyd in der Person zu leisten und zu schweren schuldig / und ist dessen Anwald hierzu nicht zuläßlich.

I. Qvilibet citatus in Judicio & coram Judice citante comparere tenetur, licet etiam vel contra personam Judicis, puta, quòd sit incompetens * & suspectus, vel contra adversæ partis personam, vel contra citationem ipsam exceptionibus munitus sit, cùm has *in Judicio allegare debeat* p), additâ, scil. hâc solenni protestatione, quod non aliter in Jurisdictione Judicis citantis comparere voluerit, nisi quatenus & in quantum de Jure teneatur, mit der außdrücklichen Vorbedingung/ daß er durch sein Erscheinen in den Richter und dessen Gerichts-Zwang / nicht weiter / als er von Rechtswegen zu thun schuldig/ einzuwilligen vermeinet: Secus pro contumaci habebitur & tanquam contumax ob contemtum Judicis condemna-

demnabitur, Emeric. à Rosbach. *in Praxi Civili tit. 29. & 30. Termin. c. 14. Gail. 1. obs. 48. n. 24.*

* *Eqvidem in l. ult. ff. de jurisdict. dicitur incompetenti Judici impunè non pareri. Sed hoc procedit, si evidens sit citantis incompetentia. Cæterùm si in ambiguô est, utrum competens sit, nec ne, citatus venire debet, scil. ut hoc ipsum sciatur, an Jurisdictio ejus Magistratus sit, l. 2. in pr. ff.* si qvis in Jus vocat. *Et qvia, dicente Ulpianô in l. 5. de Judic. Prætoris est æstimare, an sua sit Jurisdictio; vocati autem non contemnere autoritatem Prætoris.*

p) In scriptis enim allegare non sufficit, & talis allegatio rejicitur:

Daß Beklagtens schrifftliches Einwenden nicht zuläßlich/sondern er ist nach anderweit vorgehender gebührender Ladung zu erscheinen / und seine vorgeschützte exception und Nothdurfft vom Munde auß in die Feder einzubringen/ und darüber zuverfahren schuldig.

2. Qvilibet citatus contumaciæ pœnam evitaturus non solùm ante horam quartam apud Actuarium, Secretarium vel protonotarium Judicii sese præsentare, præsentiamque ipsi indicare, Er soll sich bey dem Herrn Gerichts-Notario angeben/ sed & præparatus accedere, omniaque secundùm citationis formulam vel ipse, vel per alium expedire debet, & eo ipso die vel in totum vel in tantum, ita scil. ut si vel serò venerit, vel Advo-

Advocatum suum sufficienter haud instruxerit, initium & præfationem ad minimum ante dictam horam quartam fieri curet.

§. VI.

Personarum Legitimatio.

Legitimatio hoc loco nihil aliud est, quàm personarum alieno nomine in Judicio comparentium, (de quibus suprà *memb. 2. §. 6.* egimus) ad agendum vel excipiendum sufficiens habilitatio. Et fit pro diversitate personarum illarum diversimodè, qvod cum aliis notabilibus sequentibus demonstratum dabimus regulis.

1. Legitimatio Personarum ante omnia in omnibus judiciis, ordinariis & summariis, adeò est necessaria, ut eâ deficiente totum Judicium reddatur elusorium & nullum, Vant. *de nullit. ex inhabil. & defect. mand.* Hinc constitutum est, ut vel Judex ipse ejusmodi personam, alieno nomine, sed haud legitimè & sufficienter habilitatam, comparentem, à Judicio ex officio, qvamvis nec ab adversâ parte imploratus fuerit, *repellere* q; Advocatum, Procuratoremve vel, quia aut planè nullum mandatum, Syndicatum, Cu-

ratorium vel Tutorium ad acta ponit, aut non statim cum primâ positione, mit dem ersten Satz/ exhibet & producit, pro primâ vice mulcta 5. thalerorum, pro secundâ 10. & sic porrò deinceps punire debet. Vant. *d. l. Tit. 7.* der Chur-Fürstl. Procefs- und Gerichts-Ordnung/*pag. 17. & 18.* Carpzov. *part. 1. Constit. Elect. 1. Definit. 26. n. 6.* * Ex quô formula pronunciandi in hoc casu usitata annotari poterit: Daß die von Anwalden ohne Mandat eingebrachte Sätze von den Acten zu removiren/ und ist Beklagter Klägern die Unkosten dieses Termins auf Richterliche Ermässigung zu erstatten schuldig/ der Anwald aber/ weil er ohne Mandat versetzet/ in die der neuen Gerichts-Ordnung einverleibte Straffe der 5. Thaler verfallen/ V. R. W. *Vel sic:* *

q) Mediante ejusmodi sententiâ:

Daß angegebener Anwald (vel Syndicus, vel Curator, vel Tutor, vel Actor,) vor allen Dingen durch Vorlegung eines richtigen Mandats (vel Syndicats, vel Curatorii, vel Tutorii, vel Actorii) seine Person zu legitimiren schuldig.

* *Adde qvoqve Carpzov. in Processf. tit. 5. art. 1. n. 51. seqq. qvô locô n. 59. tractat, qvatenus per literas mandantis Procurator defectum mandati supplere possit. Caterùm si mandatum non statim ab initio exhibitum sit, nulliter pracavebitur, si ratihabitio eorum, qvæ gesta sunt, afferatur.*

Und

Und ist Klägers Advocat, weil er sein Mandat nicht alsbald bey Einbringung des ersten Gesetzes übergeben/in der Chur-Fürstl. Sächs. publicirten Gerichts-Ordnung einverleibte Straffe der 5. Thaler verfallen / welche von ihm gebührlich eingebracht wird.

2. Personæ alieno nomine & publicâ quidem authoritate in Judicio comparentes, de constitutione suâ per publica ipsius Magistratus documenta confirmatoria docere, eaque vel in Originali, vel in vidimatâ copiâ in Judicio exhibere coguntur. Et quidem ut ordine procedamus (1.) Tutores, sive sint legitimi & dativi, sive testamentarii, sua Tutoria, ex quibus de administratione tutelæ ipsis concessa constare possit, Curatoresque * sua curatoria producant, necesse est; secùs sententia ipso Jure nulla erit, *l. 4. C. in qvibus causis restit. in integr. non necess. Vult. lib. 2. Jurispr. Rom. c. 30.* Nam quamvis Gail. *2. observ. 107. num. 5. ibi: qvod si testamentarii*, & ipsius assecla Berlich. *part. 1. concl. 16. num. 6. & seq.* opinentur, sufficere, ut si Tutores Testamentarii loco Tutorii exhibeant copiam collationatam Testamenti, vel aliud legitimum instrumentum,

ex quo Judici constare possit, eos esse testamentarios, attestantes simul, ita in *Cam. Imp. die 29. Jan. de Anno 1568. in causâ* Stolberg *contra* Nassau *judicatum fuisse*; benè tamen eos refellit laudatus Vultejus, *ex Rec. Imp. de Anno 1577. Tit.* von der pupillen und minder-jährigen Kinder-Tutorn und Vormünden/secundùm quam & in quâdam gravissimâ causâ in supremo Judicio Hassiaco pronunciatum refert. Nec obstat, quod Berlichius regerit, ordinationem illam parum, aut omninò nihil, ad rem facere, cùm in eâ ne verbulũ quidẽ de ejusmodi legitimatione Tutorũ Testamentariorum habeatur; item quod & copia, & exemplum produci possit, Berlich. *P. 1. concl. 14. num. 102. & seq.* Nam id hîc attendendum venit, quòd nullus Tutor vel legitimus, vel dativus sive testamentarius administrationi tutelæ præesse possit, nisi cui prius illa à Magistratu demandata & permissa fuerit, ita namque inter alia dicta *Ord. habet:* daß ein ieder Vormund/er sey gleich Testaments-Weise verordnet/oder durch das Recht und durch den Richter gegeben / sich der Vormundschafft nicht unterziehen soll / die Verwaltung sey ihm denn zuvor durch die Obrigkeit decerniret und befohlen. Jam verò acturus in Judicio nomine pupil-

pupilli non poteſt prius docere, quòd ipſi competat adminiſtratio, & per conſequens etiam Teſtamentarii Tutores documentum quoddam Magiſtratûs publicum proferre tenebuntur: Et hæc aſſertio noſtra de productione & exhibitione Tutoriorum & Curatoriorum ampliari ſolet, ut vel in ipſis à Tutoribus & Curatoribus conſtitutis Actoribus procedat,& obtineat. Dico *Actoribus*, cùm illi, utpote qui non ſunt verè & propriè domini bonorum pupillorum & minorum, non conſtituant Procuratores. *l.un.C. de Actor. à Tutor. ſive Curat. dand. Tit. 9.* der Chur-Fürſtl. Proceſs- und Gerichts-Ordnung ibid. würdē ſie/die Vormünde/auch iemand anders Vollmacht auftragen wollen / ſollen ſie nicht einen Anwalden / ſondern Actorem in oder auſſerhalb Gerichts/doch abermahls conjunctim verordnen/ ꝛc. Pro tutamine verò ipſius ampliationis videatur poſt Gail. *dict. l. 1. obſerv. 10. num. 1.* Zang. *de Except. part. 2. c. 8.* Notetur in causâ Thomæ Friederichs zu Gerdiſe hinterbliebenen Erben contra Hans Heinrich Stangen zu Oberländer ab Illuſtri Curiâ noſtrâ Provinciali lata ſententia: Werden Kläger künfftig einen Hoff-Gerichts Anwalden zu dieſer Sache beſtellen / ſo hätten ſie ihre

 Per-

Person zur Gnüge legitimiret; die Beklagte aber sind ihr Tutorium und Actorium ad Acta zu bringen / und so dann nach anderweit peremtorischer Ladung allhier zu erscheinē/und auf die erhobene Klage bey Straffe Ungehorsams zu antworten schuldig/ V. R. W.

* *Curatores non tantùm accipe minorum, sed etiam eos, qvi* mulieribus *r) in foro nostro ad litem constituuntur. Namq; & hi curatoria sua ad legitimandas personas suas tenentur exhibere. Nec interesse utrum virgines, an viduæ, an maritatæ mulieres, actrices sint vel reæ: De reis enim cùm olim dubitatum sit, hodiè decisum est, p. 2, Constit. 15. in fin. princ. Qvid igitur si mulier extranea in foro nostro litigare velit? Nec istam qvidem sine Curatore admittendam esse placuit, qvia qvodammodo statutis judiciorum suorum se submittunt, Carpzov. in Process. tit. 5. art. 3. num. 55. seqq. solæ fœminæ illustres exceptione & privilegio gaudent, Id. ibid. num. 61. Illud controversum est, an Curatorium etiam mandato Curandæ suæ opus habeat? Sed Appellationum Senatus, necnon Curiæ Provincialis, qvæ Lipsiæ est, nullum mandatum solet exigere. Excipe, si mater tutrix nomine pupillorum suorum Curatorem ad judicium ablegaverit, qvô casu mandatum à Curatore exigitur, ita ut nec sufficiat Actorium datum à Curatore, nisi id mulier subscripserit. Carpzov. in process. tit. 5. art. 3. n. 90. seqq.*

r) Si hæ Curatorem non habeant, pronunciatur:

Daß Klägerin vermittelst eines Curatorn oder Actorn zu erscheinen / und ihre Nothdurfft vorzubringen schuldig.

Formulæ Tutoriorum & Curatoriorum.

VOn GOttes Gnaden/ꝛc. thun kundt/ Demnach

nach uns die Erbare / unsere liebe besondere N. N. in Demuth zu erkennen gegeben / daß / weil der Veste / unser gewesener Cammer-Herr und Ammts-Hauptmann zu N. Ihr sel. Mann kurtz verwichener Zeit Todes verblichen / und nach dessen Hintritt vier unmündige Kinder N. N. N. N. nach sich hinterlassen / Sie Willens mit Hülffe und Beystand ihres allbereit gnädigst confirmirten Griechischen Vormundens / dererselben Vormundschafft auf sich zu nehmen und zu verwalten.

Wann wir denn gnädigst gesinnet / diesem ihren demüthigen Suchen statt zu geben;

Als confirmiren / ordnen und bestätigen wir gedachte N. N. zu ihren vier unmündigen Kindern / also und dergestalt / daß sie vor allen Dingen dem SCto Vellejano und secundis nuptiis coram competente Judice renuncire, hernachmahls mit Zuziehung ihres Curatoris sich der Vormundschafft anmaße / ihrer unmündigen Kinder Bestes Nutz und Frommen suche / allen Schaden nach Mügligkeit verhüte / und sich dißfalls also erweise / wie einer getreuen Mutter und Vormunderin nach Anleitung der Rechte geziemet / auch sonsten eignet / oblieget und gebühret / daran geschicht unsere Meynung; Uhrkündlich mit unserm Cantzley-Secret besiegelt und gegeben / rc.

Von

Von GOttes Gnaden/ ꝛc.

Thun kundt / daß wir unsern lieben Getreuen N. N. zu N. N. dero Ehe-Weibe / auf dero beschehenes Ansuchen und Bitten zum curatorem verordnet und bestätiget haben; Confirmiren und bestätigen derohalben Ihn auch darzu hiermit/ und Krafft dieses/ und ist unser Begehren/ ermeldter N. N. wolle sich solcher Curatel gebührend unterfahen / wenn und so offt es von nöthen seiner Curandin in denen Ihr angelegenen und vorfallenden Sachen einräthig und beyständig seyn / und alles das jenige dabey thun und verrichten / was sich nach Verordnung der Rechte / und sonsten einem treuen Curatori eignet und oblieget / Daran geschicht unsere Meynung/ ꝛc. Uhrkündlich/ ꝛc.

De Formulâ Actorii, cùm illud cum simplici mandato conveniat, infrà aliquid subjiciemus. Nunc pergendum & (2.) notandum, Syndicos *ad exhibendos suos syndicatus* s) simili modo obstrictos esse. Syndici sunt Actores vel procuratores publici, qui communi Universitatis mandato causas & lites ejusdem administrant, curant & persequuntur, *l. 1. & tot. tit. ff. Quod cujusque Univ. nom. Et constituuntur vel à Civita-*

vitate t) vel à pago, vel alio Collegio, & vel ex ipſo corpore Univerſitatis, vel aliunde, extranei nempè, *Tit.7.* der Chur-Fürſtl. Proceſs- und Gerichts-Ordnung/ §. da nun ein Mandat, &c. Syndicatus eſt mandatum Univerſitatis publicum, ad agendum vel excipiendum Syndico datum, cujus formulam ſimiliter paulò pôſt attingemus, hoc interea monentes, Syndicos quidem Civitatis à Conſulibus & Senatoribus absque interventu Tribunorum plebis, appoſitô ſaltem Syndicatui Sigillô Senatoriô: Syndicos verò pagorum & villarum, non niſi à majore parte Incolarum, & ſimul authoritate Curatorum & Tutorum, ex parte viduarum & pupillorum accedente, conſtitui poſſe. Hinc Syndici in *Judicio non admittuntur* u), antequam unà cum Syndicatibus Tutoria quippe & Curatoria exhibeant, prout eleganter demonſtrat Dn. Carpzov. *part. 1. Conſtit. Elect. 13. Defin. 8.*

s) Quod ſi non ſpontè faciant, illis injungitur:

Daß angegebener Syndicus vor allen Dingen ſeine Perſon/ durch Vorlegung eines richtigen Syndicats, zu legitimiren ſchuldig.

t) Et talis conſtitutio eſt neceſſaria, ſive Actoris, ſive reî partes civi-

tas sustineat; Hinc si civitas absqve Syndico compareat, ejus constitutio injungitur per sententiam:

Daß Klagende Gemeinde durch gewisse hierzu verordnete Syndicos zu erscheinen / und ihre Nothdurfft vorzubringen schuldig.

u) Adeoqve illis legitimatio injungitur:

Daß Syndicus seine Person dergestalt / und zwar mit Vorlegung richtiger Tutorien und Curatorien / zu legitimiren schuldig 2c.

(3.) Personæ alieno nomine & privatâ quidem authoritate in Judicio comparentes, puta, procuratores, die Anwalde / parili ratione per mandata sua Procuratoria, ab ipsis litigantibus accepta, sese legitimare coguntur.

(4.) Mandata, seu sint Actorum, seu sint Syndicorum, seu sint Procuratorum, debent in se comprehendere: 1. *Nomina constituentium* w), ad hoc, ut sciatur, an sint personæ legales, an verò personam standi in Judicio ex se minimè habeant, ut: pupilli, minorennes, fœminæ, filiifam. &c. 2. Nomina constitutorum, ex eâdem ratione. 3. Causæ & litis descriptionem, ubi concipiens advertere debet, num sit talis causa, quæ admittat Procuratorem vel Syndicum. 4. Expressionem nominis Adversarii, sive unus, sive plures sint. 5. Nomen Judicis. 6. Facultatem substituendi,

quam

quam nisi expreſsè conſequitur, alium ſurrogare nequit, cùm ipſius propria perſona videatur eſſe electa. 7. Clauſulam ratihabitionis, indemnitatis & ſatisdatoriam ſeu obligationem bonorum. 8. *Subſcriptionẽ & Sigilli appoſitionem* x). *Tit.7.* der Proceſs- und Gerichts-Ordnung/ §. da auch ib. die Mandata und die Vollmachten/ ſollen allerley Mißbräuche/ ſo dabey eingeſchlichen/ zu vermeidẽ/ nicht allein von den Partheyen geſiegelt/ ſondern auch unterſchrieben ſeyn/ und wer nicht ſchreiben kan/ mags durch einen Notarium, oder ſonſt Gerichtlich vollziehen laſſen.

w) Vigore *Receſſus Imperii de Anno 1654* §. Darmit auch zum vierdten ꝛc. & ſanctionis Electoralis *de Anno 1655.* reqviritur, ut etiam in procuratoriis & Actoriis, qvæ ab ipſis Principalibus ſubſcribuntur, fiat mentio heredum h. m.

Jch Endsbenandter will vor mich und meine Erben ꝛc.

Vel:

Vor mich/ meine Erben/ und Erbnehmen/ will ich ꝛc.

Vel: Jch Endsbenandter vor mich und meine Erben hiermit uhrkunde/ daß ꝛc.

Contra Mandatum autem, cui clauſula heredum deeſt, poterit hoc modo excipi:

Beklagter

Erinnert wieder das producirte Mandat, daß ſolches nicht zugleich auf Klägers Erben eingerichtet/ Dannenhero kan ſich Beklagter auf die Klage/ ehe und bevor dieſer defect ſuppliret/ nicht einlaſſen ꝛc.

Et hinc seqvitur sententia:

Daß Kläger sich anderer gestalt/ und mit Vorlegung eines auch auf seines Principalen Erben eingerichtetes Mandat, zu legitimiren schuldig 2c.

Sin autem hæc exceptio opponatur contra Actoria à Tutoribus, vel solis Curatoribus subscripta, illa potest removeri per replicationem:

Kläger

Erinnert nicht ohne Befrembdung / daß Beklagter sich unterfangen / das producirte Actorium unter dem Vorwand zu impugniren / als wenn dasselbe nicht auf die Erben gerichtet: Dieweil aber solches in denen Actoriis, so nur bloß von denen Vormunden / und nicht zugleich von denen Principalen unterschrieben/nicht zu extendiren / indem der Vormunden Erben den Process zu continuiren nicht verbunden / auch hierzu nicht addmittiret werden / weiln durch der Vormunden Tod die Vormundschafft erlischet. Als ist Gegentheils Vorgeben gantz vergeblich / allermaßen denn gebeten wird/ ihn darmit abzuweisen/ und 2c.

Et rejicitur per sententiam:

Daß Beklagter/seines Vorwendens ungeachtet/ auf die erhobene Klage sich einzulassen schuldig/ etc.

Vel ita:

Daß Kläger sich zur Nothdurfft legitimiret / und ist demnach Beklagter / seines Vorwendens ungeachtet/etc.

x) Qvæ si desit, suppleri debet præcedente sententiâ:

Daß Klagender Anwald seine Person anderer gestalt/ und

und durch eine von seinen Principalen besiegelte und unterschriebene Vollmacht zu legitimiren schuldig.

Quæ tamen cessat, si subscriptio facta sit cum hâc formulâ: In Mangelung meines Petschaffts. Carpz. Processust. tit. 5. art. 1. n. 97. 104.

Formula Mandati ex Parte Rei.

CUm clausulis rati, grati, indemnitatis, hæredum, substituendi alios, substitutionem revocandi & reliquis omnibus de Jure consvetis & apponi solitis, præcipuè verò ad præsentem causam necessariis, gebe ich Endes-unterschriebener hiermit und Krafft dieses N. volle Macht und Gewalt/ daß er auf den 30. dieses und alle andere dißfalls ferner folgende Termine vor (Nominetur Judicium) erscheinē/ die von N. N. in Puncto &c. wider mich angestellte Klage wiederholen hören/ gütliche Vergleichung und Handlung pflegen/ in Entstehung dessen auf die erhobene Klage excipiren, Brieffe und Siegel zur Recognition produciren, die Reproducirten recognosciren, oder eydlich diffitiren, Juramenta de- und referiren, Rechtlichen verfahren/ zum Urtheil beschliessen der Inrotulation der Acten beywohnen / Urtheil oder Abschied anhören/ darwider Leuterung oder Appella-

 tion

tion einwenden/diese Remedia suspensiva prosequiren und justificiren / auch alles das jenige thun und verrichten möge/was mir in eigener Person zu thun und zu verrichten obgelegen wäre. Solte auch meinem Mandatario mehrere Gewalt/als hierinnen außdrücklichen begriffen / von nöthen seyn/ wil ich ihm solche auch in denen Casibus, welche ein special-Mandat erfordern/gegeben und mitgetheilet haben/alles treulich sonder gefährde / und mit Verpfändung aller meiner Güter liegend und fahrend. Urkündlich habe ich dieses Mandat eigenhändig unterschrieben/auch zu desto mehrer Bekräfftigung mit meinem (adelichen) führlichen Petschafft besiegelt/ So geschehen/rc.

Plura & alia Formularia tùm Actoriorum, tùm Syndicatuum, tàm de Jure Communi & Camerali, qvàm de Jure Saxonico usitatorum, *vid. ap.* Term. *c. 14. &* Emeric. à Rosbach, *d. Prax. Civ. Tit. 20. n. 51. seqq.*

(5.) *Charta Blanca* y) seu blancetum, vulgò Blancket/ h. e. charta vacua, à parte quidem subsignata & subscripta, sed non conscripta, non habet vim mandati, nec ad legitimationem Personæ sufficit, nisi integrum mandatum cum suis clausulis in eo scriptum fuerit, licet in subscriptio-

ne

ne subjectum fuerit, hoc esse mandatum in tali, vel tali causâ, Berlich. *part. 1. Conclus. 14. n. 91. & seqq.* Carpzov. *p. 1. Const. 1. Def. 28.* *

y) Unde pronunciatur:

Daß Beklagter seine Person anderer gestalt/denn geschehen/zu legitimiren schuldig.

Vel ita:

Daß Beklagter sich anderer gestalt / und mit einem richtig extendirten Mandat zu legitimiren schuldig.

* *Adde Carpzov. in Processʃ. tit. 5. art. 1. n. 110.*

(6.) Ad Juramenti delationem, recognitionem documentorum, reassumptionemque Processus *speciale reqviritur mandatum* z), Dn. D. Finckelthauß / *obs. 110. Berl. P. 1. Concl. 14. n. 43. remissivè.* Et talem in puncto delationis Juramenti non ita pridem Ego ipse à Curiâ nostrâ Provinciali in causâ Mylischen und Beitwitzschischen Anwalder contra Ritteselische gegen-Anwalder zu Antenberge obtinui sententiam: Würde Klagender Anwald durch Beybringung einer special-Vollmacht / daß er nemlichen dem Beklagten die Klage ins Gewissen schieben soll / seine Person anderer und besserer Gestalt legitimiren / in massen er denn zu thun schuldig / so ist hierauf Beklagter nach anderweit peremtorischer Ladung bey Straff Ungehorsames nachmahls zu erscheinen / Litem gebühr-

bührlichen zu contestiren/und darauf desselben Principal über deme/was er in der Klage verneinet/ sein Gewissen/vermittels leiblichen Eyds/zu eröffnen/ auch den deferirten Eyd in eigener Person zu schweren verbunden/ V. R. W. *

z) Qvod non ita accipiendum, ac si separatim tale mandatum sit conficiendum, sed sufficit, si illa potestas Juramentum deferendi &c. in mandato generali comprehendatur. Speciale enim mandatum dicitur, in qvo articuli alicujus verbis expresfis fit mentio specialis. Contra Procuratorem autem, qvi speciale mandatum non habet, actum tamen, qvi speciale mandatum reqvirit, gerere audet, excipitur hoc modo:

Kläger

Hat ersehen/ daß Beklagtens Anwald sich unterfangen wollen/die producirten documenta zu recognosciren/da er doch hierzu sich nicht legitimiret/ und das von ihme producirte Mandat darauf nicht eingerichtet: Dannenhero ist die angemaßte recognition unbeständig/und kan Kläger darmit nicht zu frieden seyn/ sondern will Beklagtens Ungehorsam beschuldiget haben/ etc.

Item:

Beklagter

Vernimmet mit Befrembdung/ daß Klagender Anwald wegen seines Principals ihme bey Wiederholung der Klage solcher halber hat wollen das Jurament deferiren. Wann aber das von ihm producirte Mandat angesehen wird/so ist von solcher Eydes delation darinnen nichts zu befinden: Gleichwohl aber in solchem Fall zu Recht ein special-Mandat erfordert wird.

Dan-

Dannenhero wird Klagender Anwald vor allen Dingen sich anderer gestalt legitimiren müssen: Maßen denn also zu erkennen gebeten wird.

Sententia, qvæ seqvitur, vel generaliter, vel specialiter, legitimationem injungit. Generaliter h. m:

Daß Klägers Anwald seine Person / durch Vorlegung eines sonderlichen hierzu ertheilten Mandats, zu legitimiren schuldig.

Specialiter ita:

Daß Beklagtens Anwald zu recognition der producirten documenten seine Person / durch Vorlegung eines sonderbahren hierzu ertheilten Mandats, zu legitimiren schuldig / etc.

Vel:

Daß Klagender Anwald durch ein special Mandat, den Eyd zu deferiren / seine Person zu legitimiren schuldig / etc.

Vel:

Würde Kläger seine Person anderer gestalt / denn geschehen / und durch ein special Mandat, den Eyd zu deferiren / legitimiren / inmaßen ihme zu thun oblieget / so ist rc.

* *Adde Carpzov. in Processt tit. 5. art. 2. ubi n. 24. & 43. addit, nec sine speciali Mandato renunciare liti qvem posse, nec præstare cautionem de rato, puta pro consorte litis vel Consangvineo, nec actum alium, in qvo magnum versatur præjudicium, expedire.*

(7.) Personæ alieno nomine, sed in rem suam agentes, Cessionarios intelligo, non solùm instrumentum obligationis cessum producere, sed & de cessione sibi factâ, & titulum traditionis, quo

instrumentum illud consensu Domini ad ipsos devenerit, alio fide digno instrumento Cessionis, vel Judiciali, vel extrajudiciali *specialiter docere debent* a). Qvô factô, & in Judicio admittuntur, & paratam quoque executionem ex instrumento cesso consequntur, Coler. *de Process. exec. p. 2. c. 2. num. 69. 70. seqq.* in tantum, ut licet Cessionarius mortuus fuerit, non tamen cessio illa expiraverit, nec novô ipsius heredibus opus sit vel mandatô, vel cessionis instrumentô, sicuti nuperrime in Termino Adventus anni præteriti in causâ Altdahers zu Dorndorff contra Caspar Wednern daselbst à prælaudatâ Curiâ Provinciali pronunciatum esse memini.

a) Debent etiam simul in libello allegare, qvòd agant cessionariô nomine: Hinc sententia concipitur:
In Sachen N. ex jure cesso. N. Klägern an Einem/etc.

(8.) Cognatæ personæ * & litis consortes *admittuntur* b) alienô & *Procuratoriô nomine* c) ad agendum vel excipiendum absque mandato, si scil. cautionem rati *actu Corporali* d) præstiterit, Gail. *lib. 1. observ. 133. Tit. 7.* der Chur-Fürstl. Procefs- und Gerichts-Ordnung/ §. Wir lassen aber gleichwohl geschehen/ daß ein Vater von seines Sohns/und der Sohn von seines Va-
ters

ters wegen/ wie dann auch alle Personen in auf- uñ absteigender Linien / deßgleichen seithalber die Bluts-Verwandten/biß in dritten Grad inclusivè, und der Mañ wegen seines Eheweibes/der Schweher vor seinen Eydam oder Tochter-Mann / der Tochter-Mann vor seinen Schweher in Rechten ohne Gewalt erscheinen / Defensorio Nomine im Gericht handeln / und benandte Personen vertreten mögen/ iedoch / daß sie in alle wege noch in demselben Termin Cautionem Rati würcklich bestellen/ welches auch in Consortibus ejusdem litis Stat haben soll. *Berl. P.1. Concl. 14. n.34. seqq.*

* *Melius dixisset Auctor conjunctæ personæ. Nam non tantum cognatis, verùm etiam affinibus hoc datum est, ut sine mandato alterius negotia in judiciis procurare possint; dummodò cautionem rati* realiter, vel pignoribus, vel fidejussoribus *e) præstare velint. Idem marito pro uxore concessum est, sed qvousq; conjunctæ personæ hôc pactô admittantur, qværi potest? Et in lineâ quidem directâ omnes in infinitum admitti debent: In lineâ Collaterali Serenissimo Electori nostro placuit, ut ad qvartum gradum usqve exclusivè admittantur, Ordinat. Processf. tit. 7. §.* wir lassen aber gleichwohl. *Berl. d. l. Deniqve ex affinibus non nisi socerum pro genero, & vice versâ generum pro socerô admitti debere, scribit Carpzov. in Processf. tit. 5. art. 6. n. 42. seqq.*

b) Et vel in propriâ personâ, vel per procuratorem, qvi tamen debet habere speciale mandatum ad præstationem cautionis rati: sin non, contra eum excipitur:

Beklagter

Hat ersehen/ daß Klägers Anwald wegen seines

Principalen cautionem rati angelobet; Weil aber sein producirtes Mandat dahin nicht gehet / die Cautio rati hingegen ein Speciale Mandatum erfordert: Carpz. in Process. *tit. 5 art. 5. n. 5.* So ist daher die cautio rati nicht beständig / und hat sich also Kläger gebührend nicht legitimiret; Bittet ihn demnach in die Unkosten zu condemniren/etc.

Ut & sententia fertur:

In Sachen Anwalden N. defensorio nomine N. Kläger an Einem/ꝛc.

Daß Kläger sich anderer gestalt zu legitimiren schuldig.

c) Adeoqve illi tantùm admittuntur, qvi possunt constituere procuratorem; Unde excluduntur pupilli & minores, ut & Mulieres, hæ enim defensores esse neqveunt, neqve à parte actoris, neqve à parte rei: qvia defensor sine cautione rati non admittitur. Cautio autem rati est species intercessionis, qvæ in muliere reprobatur, *l. 1. & t. t. ff. ad Sc. Vellej.* Unde sicuti contra talem defensorem excipitur, ita etiam contra eum pronunciatur:

Daß der angegebene defensor nicht zuläßlich.

d) Qvod si non fiat, defensori injungitur per sententiam:

Daß Kläger die cautionem rati anderer gestalt/als geschehen/zu bestellen schuldig.

e) Contra illum enim, qvi nudè cautionem rati præstitit, excipitur:

Beklagter

Hat ersehen/daß Kläger nicht selbst erschienen / noch einen Gevollmächtigten abgeschicket / sondern seinetwegen ein Defensor sich angegeben; Weil aber derselbe die cautionem rati nicht würcklich bestel-

stellet/und also sich nicht legitimiret/so hat Beklagter nicht unbillich Bedencken/ sich mit demselben einzulassen/sondern bittet zu erkennen/daß der angegebene defensor sich gebührend zu legitimiren schuldig.

Ut & pronunciatur:

Daß Kläger die Cautionem rati anderer gestalt und würcklich/entweder mit Pfanden oder Bürgen/zu bestellen schuldig.

Hoc præterea notandum, Patrem respectu liberorum in potestate existentium admitti etiam sine cautione: Qvia non alienam, sed propriam causam tractare censetur: Unde & in sententiâ ejus non ut defensoris fit mentio, sed ita concipitur:

In Sachen N. in Väterlicher Gewalt seiner Kinder erster Ehe/etc.

(Qvod rectius fit, qvàm si dicatur: In natürlicher Vormundschafft/etc.)

Qvod autem in Ordinatione Process. *tit. 7.* §. Wir lassen/rc. in genere & in specie dicatur de Patre, qvod teneatur præstare cautionem, illud accipiendum de Patre, qvi agit nomine filii extra potestatem patriam constituti.

(9.) Tutores & Curatores, Tutoriò vel Curatoriò destituti; nec non ipsorum Actores, item Procuratores alii mandatum forte mancum, mutilum & insufficiens, vel documenta causæ & acta penes se habentes, & defectum legitimationis cautione rati supplentes, in Judicio admittuntur, *d. Tit. 7.* der Chur-Fürstl. Process- und Gerichts-Ordnung ibid. da auch etwa ein Mandat

mangelhafftig/und es wolte der Anwald deßwegen de Rato caviren/soll er darmit / wofern er sein Erbieten alsbald in solchem Termin zu Werck richtet/ zugelassen werden. Fallit tamen hoc in Syndicis, qui licet insufficiens mandatum vel instrumenta causæ habeant, ad cautionem rati tamen non admittuntur, teste Berlich. *d. l. conclus. 14. n. 61.*

§. VII.
Transactio, &c.

TRansactio f) primò omnium tùm à Judice, tùm ab Advocatis, præsertim in causis Injuriarum tentanda est. *Tit. 1.* der Chur-Fürstl. Procefs- und Gerichts-Ordnung §. besonders aber wollen wir/ꝛc. Sicuti hâc de re ipsiusqve modo ac Processu suprà egimus.

f) Si autem jam ante litem motam facta sit, ea parit exceptionem, litis ingressum impedientem, *c. 1. de Litis contestat. in 6.* Ordinat. Processſ. *tit. 11.* §. es wåren/ ꝛc. & si in continenti sit liqvida, facit, ut pronuncietur:

Daß Beklagter auf die erhobene Klage sich einzulassen nicht schuldig.

§. VIII.
Libelli Oblatio.

LIbellum actionis accipimus hîc latissimè, pro qvalicunqve petitione de re litigiosâ apud

apud Judicem factâ, & ita duas ipsius constituimus species, qvòd sit vel scriptus, vel non-scriptus. Uterqve vel Articulatus, vel simplex: & hic iterum vel ordinarius & solennis, vel summarius & minùs solennis. Scriptus libellus est, qvi in scriptis; non-scriptus, qvi vivâ voce editur, **von Mund auß in die Feder.** Qvamvis enim sint, inter qvos Emer. à Rosbach, *Tit. 33. num. 1. & Termin. c. 20.* qui loco generis in Definitione Libelli scripturam ponant, verior tamen & in foro practico receptior est opinio Umm. *D. 6. θ. 8. num. 38. seqq.* qvòd & absqve scripturâ actio edi possit; imò de Jure Saxonico pro reqvisito necessario habetur, ut libellus non in scriptis, sed vivâ voce (**von Mund auß in die Feder**) *proponatur* g), nec ex chartâ eum dictare liceat, *part. 1. Constit. Elect. 1.* & ad eam Carpz. *Def. 1. 2. & 3.* Ubi tamen rectè asserit, audiendum esse Actorem in Judicio ad libellum anteà in scriptis cum libello Citationis simul oblatum sese referentem, illumq; *verbotenus repetitum* h) velle dictantem: **Er wolle sein übergebenes Klag-** Libell **mit allen darinnen einverleibten** Puncten/ Clausulen **und Umständen/sammt angehender** Petition verbotenus **und von Wort zu Wort/anhero wieder-**

wiederholet haben/und der Antwort gewärtig seyn. Libellus articulatus est; in qvo merita causæ per Articulos proponuntur; simplex verò, qvi qvasi continuâ oratione ipsam actionem absolvit, & non incongruè appellari potest continuus; uterqve in Judicio Camerali & aliis Curiis passim: in Foro verò nostro Saxonico tùm Electorali, tùm communi (so wohl Chur- als Fürsten-Thümer) non nisi simplex recipitur, adeò, ut si maximè pars contra articulatum non excipiat, Judex tamen ex officio illum rejicere, *& reum cum refusione* i) expensarum ac instantiâ absolvere cogatur, Umm. *disp. 6. th. 8. Berl. P. 1. Concl. 12. n. 3. seqq. part. 1. Constit. Elector. 2.* ibi: damit der Procefs der Sächsischen Rechte in unsern Landen erhalten werde/so wollen wir/daß ein Libellus articulatus nicht zulässig sey/und wenn dasselbe gleich nicht von Part gefochten/iedoch ex officio Judicis verworffen werden soll.* Libellus simplex, ordinarius & solennis est ordinatus, certis, & solennibus clausulis atqve formulis constans. Libellus verò summarius & minùs solennis est qvalis qvalis apud Judicem debiti facta petitio. Ille in causis & Processibus ordinariis, hic in summariis reqviritur; de utroq; agetur pluribus in parte secundâ speciali.

In

In genere verò circa hunc actum judicialem seqventes notandæ veniunt regulæ:

g) Id accipi debet de propositione, qvæ fit in termino. Oblatio enim libelli, qvò minùs in scriptis offeratur, nihil est impedimento.

h) Id non in omnibus judiciis admittitur, sed in nonnullis receptum, ut libellus verbotenus repetatur: sola enim relatio non sufficit, sed facit, ut Actor in expensas, & Advocatus in multam condemnetur:

Daß Kläger die Unkosten dieses Termins Beklagten zu erstatten/und weil dessen Advocat die Klage vom Munde auß in die Feder/ dem Gerichts stylo zu wider / nicht wiederholet / So ist er in 5. Rthl. Straffe dem fisco billich verfallen.

i) Hoc modo:

Daß Beklagter von der Klage / inmaßen dieselbe anbracht/mit Erstattung der Unkosten billich zu entbinden/ etc.

* *Et qvia talis libellus ipsô Jure nullus est, Actori exceptio opponi potest, tàm antè, qvàm post litem contestatam. Et eô rejectô reus ab instantiâ absolvitur, receptis ab adversariô expensis. Parum autem interest, causa ordinaria sit, an summaria, an etiam mercatorum; Civilis, an Criminalis, exceptis indiciis ad torturam, qvæ libello articulatim subnectere licet, Carpzov. ad alleg. Constitut. Definit. 1. 2. 3.*

Libellus qvoqve alternativus k) *in judiciis rejicitur. Excipe, si obligatio sit alternativa, & electio penes debitorem: si qvid petendum sit, incertum reddatur ex factô vel personâ rei: si ad rescisionem contractus agatur ex l. 2. C. de rescind. vendit.* si actio hypothecaria sit l), *si qvis vel rem ipsam, vel eâ deperditâ, ejus æstimationem petat: si sit causa criminalis, qvippe in qvâ vel ad condemnationem, vel ad torturam agitur: deniqve, si sit causa mercatorum,*

utpote cum inter hos non multum de apicibus Juris positivi disputari soleat. Vid. Carpzov. alleg. loco defin. 7. 8. 9. 10. Berl. d. l. n. 24. seqq.

k) Mediante nimirum sententiâ, seqventem in modum conceptâ: Würde Kläger seine Klage förmlicher vorbringen/ und dieselbe auf etwas gewisses einrichten / so ist Beklagter darauf sich einzulassen schuldig.

l) Ita qvidem communiter statuitur, qvasi per actionem hypothecariam liceat contra pignoris possessorem agere, ut aut solvat, aut pignus restituat. Gail. *l. 1. Obs. 62. n. 8.* Sed absqve sufficienti ratione: Est enim Actio hypothecaria purè realis, *l. 17. ff. de pign.* Et possessor, qvi nihil contraxit, ex debitoris obligatione conveniri neqvit. Non obstat *l. 16. §. 3. ff. de pignor. l. 12. §. 1. ff. Qvib. m. pign. solv.* Id enim non venit ex possessoris obligatione, sed ex accidenti cum debito soluto (qvod à qvovis fieri potest. *l. 23. ff. de solut.*) & dissolutâ principali obligatione non posit non tolli accessorium & pignus, in qvo fundatur actio hypothecaria. Bach. ad Tr. *Vol. 1. d. 4. θ. 11. lit. B.*

I. *Omnis Libellus debet esse clarus* m), apertus & perspicuus, *ut natura actionis* n), intentio & Jus agentis inde percipi qveat, ne Judicium inanibus processibus oneretur, & eludatur, Rosbach. *Tit. 33. n. 34. seqq.*

m) Aliàs Actori obstat exceptio obscuri libelli: qvæ tali modo proponi potest:

Beklagter

Hat ersehen / daß Kläger wider ihn eine Klage angestellet / und ihn zur Einlassung auf dieselbe auf heutigen Tag citiren lassen / welcher Citation auch Beklagter

klagter schuldige Folge leisten wolte / wenn nur Klägers Klage also bewandt/daß man darauß abnehmen könte / was er denn bey ihme eigentlich suchte/ und woher er solches begehrte: Weil aber dasselbe auß der Klage nicht zu ersehen: Als kan sich auch Beklagter darauf nicht einlassen/ sondern opponiret Klägern exceptionem obscuri libelli, und bittet darauf zu erkennen.

Et postea pronunciatur:

Würde Kläger eine richtige und deutliche Klage übergeben/und Beklagten hierzu gebührend citiren lassen/ so ist derselbe darauf sich einzulassen schuldig/etc.

n) Nomen autem actionis exprimere necesse non est, sed sufficit apta negotii & causæ propositio. *l. 2. C. de form. sublat.* Nomen enim actionis non alium in finem esset exprimendum, qvàm ut reus secum posset deliberare, an cedere, an contendere vellet. *l. 1. pr. ff. de edendo.* qvod tamen ex facti narratione & annexâ petitione cognoscere potest. *Zas. in Comm. Dig. de edend. n. 8.* Nihil in Contrarium facit *l. 3. C. de edendo.* Aliud enim est *actionis editio*, aliud *nominatio*, non hæc, sed illa est necessaria. *l. 1. pr. ff. de Edendo.* Nihil etiam probat *l. 4. C. de Interdict.* Dist. enim inter *actionis propositionem*, & inter *specialem actionis nominationem.* Hahn. ad Wesenbec. *de Edend. n. 7.* In *l.* autem *33. ff. de Judic.* per genus actionis non intelligendum est nomen actionis, sed potiùs libellus, Godofred. *ad d. l.* Dist. præterea inter petitionem, & inter necessariam impetrationem. Petitur qvandoqve à reo Actionis, ejusq; nominis expressio, non autem statim impetratur, nec actori ea potest injungi, sed si reus eam desiderat h. m:

Beklagter

Hat zwar ersehen / daß Kläger wider ihn eine vermeinte Klage angestellet/dieweil aber dieselbe mit

 seinem

seinem eigenen Namen nicht benennet / und Beklagter also nicht wissen kan / woher er belanget wird/so kan er sich auch darauf nicht einlassen/sondern bittet/ Klägern dahin per sententiam anzuhalten/daß er die Klage vor allen Dingen deutlich zu benennen schuldig.

Actor poterit replicare:

Kläger

Vernimmet nicht ohne Befrembdung / daß Beklagter unter diesem nichtigen Vorwandt sich auf die Klage nicht einlassen wollen / weil die Klage nicht exprimiret/ und mit Namen nicht genennet. Nun könte Kläger hierzu gar leicht gelangen: Dieweil er aber darzu nicht verbunden/Carpz. in Processu *tit. 6. art. 1. n. 6.* und nicht schuldig / Beklagten hierinnen seinen Gefallen nachzuleben / zumahln / da er auß der Klage und dessen narration gar leicht vernehmen kan / warum und woher wider ihn die Klage angestellet: Dafern nun Beklagter bey seiner irrigen und ungegründeten Meynung verharren solte/ so beschuldiget Kläger dessen Ungehorsam/ und bittet zu erkennen / daß Beklagtens Suchen nicht Stat hat/ sondern er / seines Vorwendens ungeacht/auf die Klage sich einzulassen schuldig/rc.

Judex autem debet judicare:

Daß Beklagtens Suchen nicht Stat hat/ sondern er ist/seines Vorwendens ungeacht / auf die wider ihn erhobene Klage sich einzulassen schuldig/etc.

Sin verò actionis nomen exprimatur, illud autem non sit aptum, nec ad libellum possit explicari : illud libellum non vitiat, Carpz. *p. 1. C. 7. def. 14.* Hinc si reus respondere nolit, ipsi per sententiam injungitur responsio:

Daß

Daß Beklagter/seines Vorwendens ungeacht / auf die erhobene Klage sich einzulassen schuldig.

II. Omnis Libellus debet in se continere (1.) nomen Judicis, Actoris & Rei. (2.) Causam petendi vel proximam, vel remotam, tanquam medium concludendi; deniqve (3.) *aptam conclusionem* o), in qvâ totius libelli vis consistit, & qvæ potissimùm attendi debet, adeò, ut vel libellus ineptus, modò conclusio non inepta sit, toleretur, Rosbach, *dict. Tit. num. 31. & seq.* Carpzov. *ad part. 1. Const. Elect. 2. Defin. 11. & 14.*

o) Ineptæ enim conclusioni obstat exceptio inepti libelli, qvæ hunc in modum allegatur:

Beklagter

Achtet sich nicht schuldig / auf Klägers unförmliche Klage einzulassen / sondern opponiret derselben libelli inepti Exceptionem, welche denn leicht auß der Conclusion abzunehmen; Denn selbe ist auß der narratione facti und denen præmisis gantz nicht zu inferiren.

Dannenhero bittet er Klägern in die Unkosten zu condemniren/und ihn mit seiner unförmlichen Klage abzuweisen/etc.

Et tunc seqvitur sententia:

Würde Kläger eine förmlichere uñ schließlichere Klage anstellen/und Beklagten hierzu gebührend citiren lassen/ so ist er sich darauf einzulassen schuldig.

Vel ita:

Daß Beklagter von dieser Instantz mit Erstattung der aufgewendeten Unkosten billich zu entbinden/ es ist aber Klägern eine andere und förmlichere Klage anzustellen unbenommen.

III. *Non nisi tria* p) puncta vel capita ex diversis causis provenientia in uno libello proponere licet, & qvidem tantùm unam eandemqve personam concernentia. *

p) Plura enim si proponantur in promptu est libelli inepti exceptio, qvæ urgetur seqventem in modum:

Beklagter

Hat nicht ohne sonderbahre Befrembdung ersehen/ wie daß Kläger wider ihn eine Klage angestellet/ welche sechs unterschiedene Puncta in sich begreiffet. Weil nun dergleichen Klage nicht zuläßlich/ so ist auch Beklagter nicht schuldig darauf sich einzulassen/sondern will vielmehr exceptionem libelli inepti opponiret / und Klägern in die verursachten Unkosten zu condemniren gebeten haben.

Sin hæc exceptio per sufficientem replicationem removeri neqvit, pronunciatur:

Würde Kläger ein förmliches Klage-Libell übergeben/ und denselben mehr nicht/ als drey unterschiedene Klage-Puncta einverleiben / inmaßen ihme zu thun oblieget/ so ist Beklagter/ꝛc.

* *Excipe, si super operis rusticorum disceptatur, aut in concursu creditorum credita multoties ex diversis fundamentis & mediis concludendi deducantur, Carpzov. 1. Constitut. 2. Defin. 5. n. 2. Berl. d. l. num. 11. seqq.*

Nam

Nam si plures reos vel debitores causæ illæ diversæ respiciant, *minimè ista coadunatio* q) concessa est, *Tit. 5.* der Chur-Fürstl. Procesß- und Gerichts-Ordnung/ *pag. 12.* ibid. Wir lassen auch geschehen / daß man in einem Klag-Libell unterschiedene Klag-Puncta, so einerley Person anlangen/ vorbringen möge/ und hat dasselbe zumahl weniger Zweiffel / wenn die unterschiedenen puncta ex eâdem actionis causâ, & iisdem concludendi mediis herkommen: Et paulò post: Da aber die Klag-Puncta ex diversis causis herrühreten: Sollen / deroselben Confusion im Procesß zu verhüten / mehr nicht / denn zum meisten drey in einer Klage libelliret werden. *

q) Illa qvandoqve eum in finem tentatur, ut plures diversarum jurisdictionum ad judicium supremum trahantur: Sed si rei excipiant, ab instantiâ absolvuntur:

Daß Beklagter von dieser Instantz nebenst Erstattung der Unkosten billich zu entbinden / es ist aber Klägern wider einen iedweden Beklagten eine absonderliche formliche Klage anzustellen unbenommen/ etc.

Poterit tamen Actor expensarum restitutionem evitare, si ante terminum libellum integrum emendet, eumqve reo communicandum procuret. Carpz. in Procesß. *tit. 6. Art. 2. num. 14.* Qvod etiam procedit in libelli mutatione: si enim ea fiat in ipso termino, actori obstat exceptio mutati libelli seqventem in modum proponenda:

Be-

Beklagter

Hat bey Wiederholung der von Klägern angestellten Klage vernommen / daß derselbe solche in vielen Puncten geändert und verbessert; weil ihm nun solches nicht gebühret / so kan sich auch Beklagter darauf eher nicht einlassen / biß ihm die Unkosten erstattet / und die Klage zugeschicket / Massen er deñ also zu erkennen gebeten haben will.

Et secundùm hæc petita sententia concipitur:

Daß Kläger die Unkosten dieses Termins auf Richterliche Ermässigung Beklagten zu erstatten schuldig. Würde er nun denselben mit Uberschickung der verbesserten Klage gebührend citiren lassen / so ist er sich darauf einzulassen pflichtig.

Mutatio autem præstitâ jam gvarandâ & factâ litis contestatione non est licita. Ordinat. Process. *tit. 5. §.* Da auch ꝛc. Hinc exceptione oppositâ pronunciatur:

Daß Beklagter auf die verbesserte Klage sich einzulassen nicht schuldig.

Ea tamen est permissa in petitione hereditatis & aliis judiciis universalibus. Carpzov. *p. 1. C. 11. def. 13.* ut & eo casu, si actor ab actione desistat, novumqve libellum offerat, refusis tamen expensis. Ordinat. Process. *tit. 5. §.* Da auch.

Würde Kläger die bey vorigen Procefs aufgewandte Unkosten Beklagten erstatten / inmaßen ihme zu thun oblieget / so ist derselbe auf die neu erhobene Klage sich einzulassen schuldig / etc.

Qvod tamen cessat, si jam super litis contestatione lata sit sententia, perqve eam actori probatio jam injuncta: si tamen tentetur, & reus excipiat, pronunciatur:

Daß

Daß Beklagter auf die verbesserte Klage sich einzulassen nicht pflichtig/und ist Kläger Beklagten die Unkosten zu erstatten/und die vorige Klage fortzusetzen / und den zuerkanten Beweiß zu verführen schuldig.

Si autem probatio jam fuerit deserta, Reus ab actione absolvitur:

Daß Klägers Suchen nicht Stat hat/und weil er an den zuerkanten Beweiß sich versäumet / so wird Beklagter von der angestalten Klage billich entbunden.

Qvæ autem dicta sunt de libelli mutatione, ea non sunt extendenda ad libelli obscuri declarationem, utpote qvæ & ante & post litem contestatam fieri potest. Carpz. process. *tit. 6. art. 2. num. 48.*

* *Libello apponi solet clausula: Peto super his omnibus mihi justitiam exhiberi; Item: Peto prædicta omni meliori Jure & formâ, prout peti potest. Qvæ qvidem instar herbæ Betonicæ est, & ideò clausula salutaris appellatur, qvod salutem afferat ac medeatur libelli defectibus neqve tamen omnibus, verum iis solummodò, ubi de intentione petitoris, aut medio concludendi non satis constat, Carpz. 1. Constit. 2. Definit. 15.*

§. IX.

Exceptionum Oppositio.

AMplissimus quidem hîc se offert campus dicendi, nos tamen brevissimi erimus, præcipuas saltem easque exceptiones, quæ utrique Processui, & ordinario, & summario communes existunt, cum formulis compendio-

R sè

sè propositùri. Exceptio verò, definiente *Ummio, Disp. 8. θ. 1.* est Jus, quod vel ex Personis Judicium constituentibus, vel ex ipsâ causâ controversâ desumptum, Judicium de summô Jure suscipiendū, sive ad tempus sive in totum excludit. Unde simul elucescit, exceptiones esse vel dilatorias & temporales, vel peremptorias & perpetuas. Illæ vel ipsum Judicem, vel ipsos litigantes, vel ipsam actionem respiciunt. Exceptiones, quæ propter Judicem opponuntur, vel eò tendunt, ut Judicium prorsus declinetur, & vocantur declinatoriæ fori, vel ut differatur duntaxat, quæ propriè vocantur *dilatoriæ* r). Priores proveniunt ex ipsius Judicis personâ, & sunt: Exceptio incompetentiæ, suspicionis, inhabilitatis & præventionis. Posteriores occasione Personæ Judicis opponuntur, ut: exceptio loci non tuti, termini angusti, Feriarumque.

I, II.
I.
1, 2, 3.
1.

r) Exceptiones dilatoriæ omnes simul & primo termino opponi debent, *P. 1. C. 3.* Ordin. Process. *tit. 11. pr.* adeò, ut reus in seqventi termino non sit cum iis audiendus, & contra earum oppositionem poterit replicari:

Kläger

Hat befunden/daß Beklagter sich etlicher dilatorischen Exceptionen bedienen / und insonderheit von Klägern die Gewehr der Klage / wie auch Caution pro reconventione & expensis fordern wollen.

Weil

Weil er aber solches in primo termino nicht gethan/ so hat er sich daran unstreitig versäumet / und da Beklagter auf seiner Meynung bestehen / und auf die Klage sich nicht einlassen wolte / so beschuldiget Kläger desselben Ungehorsam / und bittet zu erkennen / daß Beklagter / seines Vorwendens ungeacht/auf die erhobene Klage sich einzulassen / und den Krieg Rechtens zu befestigen schuldig/ etc.

Et qvemadmodum juxta hæc petita pronunciatur, ita etiam post primum terminum admittuntur qvandoqve exceptiones dilatoriæ, si:

1. istæ à Judice fuerint reservatæ, vel expressè, & ita pronunciatum:

Daß Beklagter mit seiner rechtlichen Nothdurfft sich einzulassen schuldig.

Vel tacitè, si reo non litis contestatio, sed simpliciter responsio sit injuncta:

Daß Beklagter auf die erhobene Klage sich einzulassen schuldig.

Et, si actor reum nolit admittere, pronunciatur:

Daß Kläger/seines Vorwendens ungeacht/ auf Beklagtens eingewandte exceptiones sich einzulassen schuldig.

2. Si contra sententiam primo termino latam, qvâ litis contestatio est injuncta, remedium suspensivum sit interpositum. Berl. *p. 1. Conclus. 18. n. 12.*

3. Si exceptiones dilatoriæ vel post terminum elapsum existant, vel ad rei notitiam perveniant. Carpz. in Procesf. *tit 9. Art. 1. num. 38.*

4. Si sit exceptio illegitimationis, *l. 24. C. de procur.*

5. Si in primo termino objecta sit inepti libelli exceptio, ac is pro inepto habitus ac rejectus. Carpz. *p. 1. C. 3. Defin. 21.*

Notandum præterea, exceptiones dilatorias non modò omnes conjunctim esse proponendas, sed & litis contestationem eventualiter annectendam. *p. 1. C. 3.* Ordinat. Process. *tit. 11. pr.* Resolut.gravam. de anno 1661. *tit.* Von *Justitien* Sachen. *n. 18.* Qvod si omittatur, actori licet rei contumaciam accusare:

Kläger

Muß zwar geschehen lassen/daß Beklagter auf seiner Meynung verharret / und von seinen ungegründeten Exceptionen nicht abstehen will: Deßwegen denn und weil er auch nicht einmahl eventualiter litem contestiret/so beschuldiget Kläger desselben Ungehorsam / und bittet ihn in die Unkosten dieses Termins zu vertheilen/ etc.

Judex verò habet facultatem pronunciandi:

Daß Beklagter/seines Vorwendens ungeacht/auf die erhobene Klage sich einzulassen/zu antworten/und den Krieg Rechtens zu befestigen / auch weil er solches anietzo in eventum nicht gethan/ die Unkosten dieses Termins auf Richterliche Ermässigung Klägern zu erstatten schuldig.

Qvod etiam locum habet, licet qvædam exceptiones dilatoriæ attendantur:

Würde Kläger den geforderten Vorstand gebührend bestellen; inmaßen ihme zu thun oblieget / so ist Beklagter/seines übrigen Vorwendens ungeacht/ auf die erhobene Klage sich einzulassen/ zu antworten und den Krieg Rechtens zu befestigen / auch weil er solches anietzo in eventum nicht gethan/etc.

Si autem lis eventualiter sit contestata, etiam super exceptionibus dilatoriis simul pronunciatur. Ordinat. Process. *tit. 11. §.* Es soll/ etc:

Würde

Würde Kläger den geforderten Vorstand gebührend bestellen/ so ist Beklagter auf die erhobene Klage zu antworten/und den Krieg Rechtens zu befestigen schuldig/und weil er auf den Fall solches allbereit gethan/und der Klage 2c.

Necessaria tamen non est eventualis litis contestatio, qvando opponitur declinatoria fori. Ordinat. Procesf. *tit. 11. §.* Es hätte denn 2c.

Exceptio incompetentiæ seu præscriptio fori declinatoria competit cuivis, qui ad Judicem non suum seu incompetentem vocatur, quod quibus & quot modis fieri possit, nostrum non est jam exponere; remittimus potius lectorem cupidum ad Zanger. *Tractat. de Exceptionibus part. 2. c. 1. n. 1.* & elegantem Umm. *de Foro compet. Disput. 4.* Hâc itaque exceptione uti etiam poterunt Status imperii, in Camerâ imperiali vel coram ipso Cæsare immediatè conventi ob privilegium, quod ipsis competit, Austregarii necnon Schrifftsassii, die Schrifft-Sassen oder Cantzeley-Sassen/& Ammtsassii, die Ammt-Sassen/ Illi ad præfectos, vor die Ammt-Schösser: Illi ad Principem vel Curiam Provincialem, vor das Hoff-Gericht/ *neglecto Judice primæ instantiæ*) vocati, & uno verbo omnes utuntur hâc exceptione, qui coram Judice *citato non primam me-*

rentur instantiam t). Consulatur omninò prælaudatus Dn. *Zangerus d. tr. per totum.*

s) Neglecto Judice primæ instantiæ possunt vocari rei, qvi conveniuntur à Viduis, pupillis, aliisq; personis miserabilibus. *l. un. C. Qvando Imperat. inter pup.* Hinc si reus opponat beneficium primæ instantiæ, à parte Actoris poterit replicari:

Kläger

Kan zwar nicht in Abrede seyn/ daß Beklagter vor den Rath zu N. gehöre/und dannenhero regulariter daselbst zu belangen. Dieweil aber die angestellte Klage eine Unmündige Person betrifft/ welche in Rechten dergestalt privilegiret / daß sie die Klage alsbald coram superiori anstellen könne.

per leg. un. C. Qvando Imperat. inter pupillos, vel Viduas. Carpz. in Processf. *tit. 3. art. 6. n. 1. & seqq.*

So mag sich auch Beklagter mit Bestande von Einlassung der Klage in diesem Judicio nicht entbrechen/Allermaßen denn Kläger also zu erkennen will gebeten haben.

Sententia, qvæ seqvitur, est talis:

Daß Beklagter/seines Vorwendes ungeacht/auf die erhobene Klage allhier sich einzulassen schuldig.

Cessat autem privilegium *legis un. C. Qvando Imperator.* in Viduis vel pupillis in gradu eminentiori constitutis. Hinc reus poterit se tueri exceptione primæ instantiæ, &, si urgeatur, replicando beneficium d. l. un. duplicari poterit:

Beklagter

Lässet das urgirte privilegium l. unic. und was darinnen denen Wittben und andern Personen zu gute verordnet/dahin gestellet seyn: Siehet aber nicht/ wie solches in præsenti wider Beklagten könne

ne allegiret und appliciret werden / sintemahl solches nur auf die jenigen / welche sich in einem geringen Stande befinden / gehet / und auf die / so in statu eminentiori gar nicht zu extendiren.

Carpz. *l. 2. Resp. 19. n. 27. & seqq.*

Dannenhero er nochmahls darauf beruhet / daß er allhier sich einzulassen nicht schuldig: Allermaßẽ er denn also zu erkennen bittet.

Et ita etiam pronunciatur:

Daß diese Sache noch zur Zeit anhero nicht gehöret.

t) Prima autem instantia urgeri neqvit, si conjungantur plures rei diversi fori; modò ista adjunctio non sit captiosa & dicis gratiâ facta. Carpz. *l. 2. Resp. 16. 17.* Si post litem cœptam incipiat beneficium primæ instantiæ. *l. 7. ff. de judic. l. fin. §. 1. C. de in jus voc.* si lis denuncietur. *l. 49. pr. ff. de Judiciis.* si instituatur reconventio. *l. 22. ff. d. t. l. 14. C. de sentent. & interlocut.* si finito possessorio moveatur petitorium. *l. 10. C. de judiciis*, si primæ instantiæ fuerit renunciatum, vel expresſè, vel tacitè; & tandem si à judice primæ instantiæ causa sit avocata.

Formula opponendi exceptionem incompetentiæ fori.

N. N. erscheinet zwar in Termin / iedoch nur bloß und einig und allein in Honorem dieses löblichẽ Judicii, und sich an seinem Recht und rechtlichen Wohlthaten durchauß nichts begeben zu haben / de qvo solennissimè protestatur. Nechst diesen erinnert er / welcher Gestalt notorium und Landkündig / daß er in diesen Gerichten

weder

weder mit Mobilien und Immobilien angesessen/ auch durchauß nicht schuldig sey / vor denselbē zu erscheinen / in Betrachtung / er solches zum höchsten Præjudiz seiner ordentlichen Obrigkeit thue / und dahero nicht unbillich in eine ansehnliche Straffe von derselben genommen werde würde. Dannenhero er bittet/ in Rechten zu erkennen und außzusprechen / daß diese Sache hiehero nicht gehörig/ sondern es sey N. N. da Gegentheil ihn Anspruchs zu erlassen nicht gesinnet / mit Erstattung aufgewendeter Unkosten/vor seiner ordentlichen Obrigkeit zu belangen schuldig.

Formula pronunciandi super hâc Exceptione *u*).

AUf erhobene Klage / beschehene Antwort und Exception-Schrifft N. N. Klägern an einem/ N. N. Beklagten andern Theils/erkennen wir/ꝛc. Daß N. N. vor diesen Gerichten sich einzulassen nicht schuldig/ V. R. W.

u) Alia est pronunciandi ratio, si opponatur fori declinatoria, alia si urgeatur primæ instantiæ beneficium. Illa hoc modo concipitur:

Daß Beklagter auf die erhobene Klage allhier sich einzulassen nicht schuldig.

Qvandoqve adjicitur:

Es

Es ist aber Klägern Beklagten vor seiner ordentlichen Obrigkeit zu belangen unbenommen.

Hæc autem est talis:

Daß diese Sache noch zur Zeit anhero nicht gehörig.

Si verò opposita Exceptio à Judice pro insufficiente æstimatur & rejicitur, *tunc ita pronunciatur* x): Daß Beklagter nach anderweit peremptorischer Ladung bey Straff Ungehorsams zu erscheinen/und/ seines Vorwendens ungeacht / auf die erhobene Klage zu antworten schuldig/ V.R.W.

x) In nostris judiciis pronunciatio est talis:

Daß Beklagter/ seines Vorwendens ungeacht / auf die erhobene Klage allhier sich einzulassen schuldig.

Exceptio Suspicionis est Exceptio dilatoria, qvâ Judex ut suspectus recusatur, ita scil. ut si Judex est ordinarius, alius sibi associetur, vel si est delegatus, planè removeatur; *Formulam hujus Exceptionis* y) vide apud Emer. à Rosbach. *Tit.40.n. 62. & Termin. c. 203. n. 23.*

Exceptio inhabilitatis opponi solet contra Judicem ad munus judicandi inhabilem vel naturâ, vel lege, vel moribus. Videatur Zang. *p. 2.c.4. n. 27. & multis seqq.*

y) Suspicio & judicis recusatio allegatur vel per modum implorationis ad superiorem directæ, vel per modum exceptionis.

Illa ita concipitur:

P. P. E. Chur-Fürstl. Durchl. kan in Unterthänigkeit

 ich

ich nicht verhalten/ wie daß N. mich bey dem Am̃tmanne zu N. belanget.

Nun hätte ich kein Bedencken auf den N. angesetzten Termin zu erscheinen/und auf die Klage zu antworten:

Dieweil aber der Ammtmann des Klägers nächster Anverwandter / und ich also mich nichts anders/ als eines wiedrigen Abschieds zu befahren.

Als gelanget an E. Chur-Fürstl. Durchl. mein unterthänigstes Bitten/ Sie wolten gnädigst geruhen/die Sache von dem Ammtmann zu avociren/ und selbe dem Ammtmann zu N. zu committiren/ oder/ da deßhalben einiges Bedencken / doch zum wenigsten Herrn N. zu adjungiren. Solches rc.

Per modum autem exceptionis suspicio allegatur h. modo:

Beklagter

Erscheinet zwar/allein keines weges seines Rechtes dadurch sich zu begeben / und sich mit Klägern in diesem Judicio einzulassen: Sintemahl notorium und es die ergangene Acta bezeugen / daß der Ammtmann Beklagtens abgesagter Feind ist/und/ihn zu verfolgen/alle Gelegenheit suchet/auch zu dem Ende wider ihn eine Peinliche/wiewohl ungegründete/Injurien-Klage angestellet; Dannenhero hat Beklagter nicht unbillich Bedencken coram judice suspecto zu litigiren / und will sich demnach der in Rechten zugelassenen Exception recusationis bedienen/und selbe hiermit opponiret haben / bittende/ daß der Ammtmann sich der cognition in dieser Sache zu enthalten schuldig.

Et

Et secundùm hæc petita seqvitur sententia. Notandum tamen est, qvòd Judex recusatus non posit de causis recusationis cognoscere & judicare. *l. 16. C. de judic.* Sicuti hoc licet judici, cujus jurisdictio in dubium vocatur. *l. 2. §. 6.* ibiqve Brun. *l. 5. ff. de judic.* Gail. *l. 1. Observ. 34.*

Exceptio præventionis vel litispendentiæ * moveri poterit ab eo, qui pluribus in locis ob unam eandemque causam sortitur forum, & super istâ unâ eâdemq; causâ vocatur ad Judicem, quæ jam coram alio Judice pendet. Inducitur autem præventio *per citationem* z), Gail. *lib. 1. observ. 74. n. 18.*

* *Hæc exceptio duplex perhibetur: Una communis, altera Foro Saxonico propria. Illa est, cùm qvis de re eâdem coram duobus vel pluribus judicibus convenitur: qvæ propriè huc pertinet; Hæc est, cùm qvis ex causâ cum aliâ connexâ convenitur, cùm causa præventa alteram suspendit; Ordinat. Process. tit. 6. in pr. & part. 1. Constit. 7. ibiq; Carpz. Definit. 9.*

z) Qvemadmodum intelligendum est de legitimâ & ritè insinuatâ nec circumductâ citatione. *l. 73. §. 2. ff. de judiciis.* Carpz. in Process. *tit. 5. art. 3. n. 58.* Ita citatio ad inducendam præventionem necessaria non est, in judicio Imperatoris & Camerali, per solam enim libelli oblationem ac supplicationem inducitur præventio. Carpz. *l. 2. Resp. 49. n. 2. & seqq.*

Formula exceptionis litis pendentiæ *a*).

Vor diesem Hochlöblichen Judicio erscheinet N. N. durch N. N. legitimiret seine Person durch gegenwärtiges Mandat sub Signo ⊙.

producirет ein Atteſtat/ und giebt ſolches zu denen dißfalls ergangenen Acten.

Wann aber auß denenſelben klårlich erſcheinet/ daß Beklagter N. N. allbereit vor geraumer Zeit ſchon (in hoc vel illo Judicio) belanget/und in Anſpruch genommen / und die Sache daſelbſten in rechtlichen Proceſs gehangen; Als kan Beklagter nicht abſehen/quò Jure ein neuer Richter geſuchet/ und die Sache vor (nominetur Judicium) gezogen werden kônne / zumahl cùm cauſa,ubi incepta fuit, etiam finiri debeat. Dahero in Erwegung deſſen Beklagter ad litispendentiam provociret, und gebeten haben will / die Sache ad competentem Judicem eheſtes zu remittiren / behålt ſich in übrigen Rechtliche Nothdurfft bevor.

a) Formula autem pronunciationis, ſi litispendentia ſit manifeſta, eſt hæc:

Daß dieſe Sache anhero nicht gehôrig.

Vel:

Daß Beklagter auf die erhobene Klage allhier ſich einzulaſſen nicht ſchuldig / ſondern Klåger an die Gerichte / daſelbſt die Sache anhångig / billich gewieſen wird.

Si autem ſit dubia,injungitur reo probatio:

Daß Bekagter die angezogene litispendentz anderer geſtalt und beſſer / denn geſchehen / beyzubringen ſchuldig/ ergehet alſo hierauf ferner/was recht iſt.

Vel:

Würde

Würde Beklagter die angezogene litispendentz besser/ als geschehen/beybringen/ so ergehet in der Sache ferner/ was recht ist.

Sin fuerit probata, pronunciatur:

Daß Beklagter das jenige / so ihme zu bescheinigen auferleget/und er sich angemaßet/zur Nothdurfft beybracht / derowegen diese Sache anhero nicht gehörig.

Si non, pronunciatio est talis:

Daß Beklagter das jenige / so ihme zu bescheinigen auferleget/und er sich angemaßet/nicht beybracht/ derowegen er/ seines Vorwendens ungeacht / allhier sich einzulassen schuldig.

Exceptio loci non tuti habet locum in eo casu, qvando vocatus ad locum assignatum sine discrimine & periculo vitæ vel propter latrocinia, vel etiam ob pestilitatem accedere & venire nequit, Zanger. *part. 2. cap. 5. per. tot.* Rosbach, *d. tit. 40. num. 17.* ubi *n. 59. seqq.* formulam hujus exceptionis exhibet.

Exceptio Termini angusti b) oritur ex nimis angusto Citationi inserto intervallo & præfixo Termino, & ita formari solet:

b) Hæc exceptio est species exceptionis citationis illegitimæ: Qvæ est varia, vel exceptio termini angusti, vel Exceptio citationis insufficientis, qvæ non continet causam, propter qvam fit citatio, Vel Exceptio feriarum, vel Exceptio plurium consortium.

Formula Exceptionis Termini angusti.

P. P.

ERscheinet / 2c. und saget kürtzlich / wie in Erwägung / daß die in puncto N. außgelassene Citation nach Anleitung der Rechte und Chur-Fürstl. Constitutionen einen Terminum legalem und Sächsische Frist in sich nicht begreiffe / er sich nicht schuldig noch verbundē erachtet / dieses mahl einzulassen / und bittet dannenhero einen anderweitigen Termin dißfalls anzuberaumen / auch gebührende Citation deßwegen außzufertigen / mit Vorbehalt.

Et licet Actor Reum ita excipientem Contumaciæ accuset, eo tamen non obstante pronunciari solet: daß Beklagter noch zur Zeit vor Ungehorsam nicht zu achten; Er ist aber auf anderweit vorgehende peremptorische Ladung / so von Zeit an der ihm beschehenen Citationis Insinuation vollkommene Sächsische Frist in sich hält / bey Straff Ungehorsams zu erscheinen / und auf die wider ihn erhobene Klage zu antworten pflichtig / Zang. *d. part. 2. de Except. c. 6. n. 13.*

Ex-

Exceptionis Feriarum usus prodest citato ad diem feriatum, de quâ prolixè agit idem Zanger. *cap.seq.7. per tot.* Rosbach. *Prax.Civ.Tit.38.*

Exceptiones, quæ ipsos litigatores concernunt, profluunt *vel ex Principalibus* c) vel Accessoriis personis, & vel ob inhabilitatem ipsarum Personarum, vel ob mandatum ad acta prolatum mancum, mutilum & insufficiens. Qvocirca si vel Principalis, vel Procurator, vel Advocatus sit proscriptus seu bannitus, minorennis, infamis, aut si Advocatus publicum Eruditionis suæ Testimonium producere haud valet, sed ipsius Eruditio suspecta est, Reus citatus comparere quidem, non tamen respondere tenetur, verùm meritò contra eas Personas exceptione inhabilitatis, legitimationis personarum, & procuratoriâ se munire poterit. Et hanc in rem sequentes apponimus formulas; & quidem contra Bannitum excipi poterit:

c) Huc etiam spectat exceptio Refusionis expensarum, si actor in eas sit condemnatus: *l. 15. C. de judiciis.*
Formula proponendi hanc exceptionem est talis:

Beklagter

Kan unerinnert nicht lassen/wie daß Kläger / vermöge des Urtheils sub A in 6. Rthl. 9. gr. Unkosten condemniret; Ehe und zuvor nun dieselbe abgestattet/

tet/ kan sich Beklagter auf die Klage nicht einlassen / allermaßen denn also zu erkennen gebeten wird.

Quod si fortè Actor replicet, Expensas concernere aliam planè causam, replicari poterit in *l. 15. C. de judiciis.* nullam deprehendi differentiam Carpz. *l. 3. Resp. 30.* & hinc etiam pronunciatur:

Daß Kläger/ seines Vorwendens ungeacht/ die ihme zuerkanten Unkosten vor allen Dingen zu erstatten schuldig. Vel:

Würde Kläger die ihme zuerkanten Unkosten Beklagten erstatten/ inmaßen ihme vor allen Dingen zu thun oblieget/ so ist er auf die Klage sich einzulassen schuldig. Vel:

Daß Kläger/ ehe und zuvor er die Unkosten/ darinnen er vertheilet/ erleget/ in dieser Sache nicht zuhören.

Notandum hic est, expensarum restitutionem urgere etiam posse actorem, si reus in easdem sit condemnatus:

Kläger

Kan Beklagten nicht eher zulassen/ biß er ihm die im vorigen Termin zuerkante Unkosten würcklich abgestattet: Allermaßen er dieselbe von ihm hiermit will gefordert haben/ etc.

Et si reus recuset, expensarum restitutio ei injungitur:

Daß Beklagter die vorhin zuerkante Unkosten vor allen Dingen Klägern zu erstatten schuldig: In Verbleibung dessen wird er mit fernern Einbringen nicht zugelassen.

Formu-

Formula Exceptionis contra Bannitum.

P. P.

Außgelassener Citation zu schuldiger Folge / erscheinet N. N. als Beklagter in heutigen Termino, wiewohl nur eintzig und allein zu Respect und Ehren dieses wohllöbl. Judicii, bedinget sich alle und iede ihme in Rechten zu gute geordnete Wohlthaten.

Wann dann in denenselben auch heilsamlich verordnet / quòd Bannitus sive proscriptus legitimam in Judicio tanquam Actor standi personam non habeat, und bekant / daß Gegentheil auß denen ꝛc. Gerichten verwiesen; Als provociret Beklagter auf obige Rechts-Wohlthat / mit angehengter dienstlicher Bitte / Gegentheil abzuweisen / Ihn in die verursachten Unkosten zu condemniren / und Beklagten von dieser Klage loßzusprechen.

Formula Exceptionis contra Advocatum.

P. P.

ERscheinet / ꝛc. achtet sich aber auf Gegentheils Vorbringen einzulassen dahero nicht schuldig / weil desselben in itzigen Termino erschienener Advocatus noch nicht beybracht / daß er iemahls

auf Universitäten Jura studiret, viel weniger ein Specimen publicum abgeleget / welches doch die Chur-Fürstl. Sächs. Constitutionen außdrücklich erfordern und haben wollen.

Dannenhero bittet er Gegentheils Advocaten zur Legitimation seiner Person anzuhalten / immittelst aber in die Expensen/welche hiermit auf 10. Reichsth. angegeben werden/zu vertheilen / behält sich hierbey Rechtliche Nothdurfft bevor.

Formula Expereundi contra Procuratorem illegitimum, h. e. vel absque mandato, vel cum mandato insufficienti comparentem.

P. P.

ERscheinet in heutigen anberaumten Termino, außgelassener Citation zu schuldiger Folge in eigener Person/ bedinget sich alle rechtliche beneficia, räumet Gegentheiln im geringsten nichts ein/sondern wolte vielmehr wündschen/ daß derselbe entweder in eigener Person / oder doch der gestalt erschienen wäre / daß dessen also genanter gevollmächtigter ein zu recht beständiges Mandat ad Acta bringen / und also der heutige Terminus seinen Fortgang erreichen können (vel, si mandatum sit insufficiens, daß Clausula hæredum

dum, vel aliud deficiens requisitum vorhanden wäre/)

Wann aber dergleichen Mangel sich in præsenti casu ereignet;

Als achtet sich N. N. zu Verhütung einiger Nullität nicht verbunden/vor itzo Merita Causæ zu tractiren/ accusiret vielmehr Gegentheils notorische Contumaciam in bester Form Rechtens / als es am beständigsten geschehen soll / kan oder mag / liqvidiret Unkosten (fiat liquidatio) Bittet solche ohne sonderlichen Abgang zur Moderation zu ziehen / und in Rechten zu erkennen und außzusprechen / daß Beklagter auf anderweit vorgegangene Citation zu erscheinen/und seine Person durch ein förmlich Mandat besser/als anietzo geschehen/zu legitimiren / auch die Unkosten dieses Termins Klägern zu erstatten schuldig/ V. R. W.

Exceptiones denique dilatoriæ ipsam actionem respicientes sunt duplicis generis: Vel enim contra ipsius actionis merita, vel contra modum actionis haud decentem diriguntur. Ex his præcipuæ sunt: Exceptio ineptæ cumulationis, & Exceptio libelli obscuri & generalis: Illæ sunt Exceptio plus petitionis, Exceptio incompeten-

 tiæ,

tiæ, Exceptio excuſſionis, ordinis, cedendarum actionum, & Exceptio ſpolii, &c.

Exceptio ineptæ Cumulationis * obtinet locum, quando plures inepte cumulantur actiones, de quo cumulandi modo latè agit Zang. *part.* 2. *c.* 19. Modus proponendi talis eſt:

** Libellus cùm ob alias cauſas, tùm etiam, ſi plures actiones non rectè cumulentur, ineptus habetur & rejicitur. Videamus, qvæ actiones in unô libellô conjungi posſint. Sciendum autem eſt, omnem cumulationem intelligi permiſſam, qvæ non expreſſè prohibita reperitur, & ideò reum, ſi de ineptâ cumulatione excipit, probare oportere, illam ipſam eſſe prohibitam. Cæterùm, qvæ ſint prohibitæ, generaliter ſic definivit Zangerus, part. 2. cap. 19. de Ecept. ſi ex eâdem cauſâ omnes oriantur, atqve ad idem tendant, Dynus, in cap. nullus pluribus de R. I. in 6to. duas regulas tradidit, prohibentem & permittentem. Illa eſt; non admitti cumulationem actionum earum, qvæ electione tolluntur, aut ſunt contrariæ, aut ejus naturæ, ut ſententia in unâ lata pariat exceptionem rei judicatæ in alterâ. Ex qvâ Ferrarienſis in Form. act. real. num. 9. & ſeqq. tres regulas conflavit. Sanè hæc ſatis perſpicuum faciunt, qvæ actiones cumulari poſſunt, qvæ non poſſunt. Nam facile eſt intellectu, interdictum adipiſcendæ vel recuperandæ poſſesſionis cum Rei vindicatione, actionem injuriarum cum eâ, qvæ eſt ex L. Aqviliâ, rectè conjungi: Contrà qverelam inofficioſi & teſtamenti falſi accuſationem, interdictum uti poſſidetis & rei vindicationem, non eſſe cumulanda, ſed & fundum, & arbores fundi in unô libellô perperam peti. Deniqve cùm qvæſitum eſſet, an actio ex mutuô cum hypothecariâ conjuncta deberet admitti? Scabini Lipſienſes reſponderunt, admittendam eſſe. Et deliberanti, an actio nullitatis & remedium reſciſſorium cumulari poſſent? Iidem reſponderunt, ea poſſe cumulari, Carpzov. libr. 2. Reſp. 53. & 56. adde eum in Proceſſ. tit. 6. art. 1. n. 78. 89. 95. ſeqq.*

Illud

Illud etiam hôc locô observandum, permissum qvidem esse plures actiones in unô libellô coacervare, attamen in forô nostrô non plures tribus cumulare licere, statuente sic Electore nostrô in Ordinat. Process. tit. 9. Wir lassen auch. *Id qvod meritò limitandum est, si super operis rusticorum disceptetur, aut si in concursu credita ex diversis fundamentis deducantur, Carpzov. 1. Constit. 2. Defin. 4. 5. & in Process. d. l. n. 57. seqq. Prætereà actiones, qvæ nobis competunt adversus debitores diversos ex aliis atq; aliis causis obligatos, unô libellô proponi noluit Speculator in lib. 4. part. 1. §. ult. num. 13. lit. B. qvem etsi non modô Ludovicus Romanus, Consil. 240. num. 2. verùm etiam in additionibus ejus Joh. Andreæ reprehendit, propter textum in l. 25. §. 4. & 5. ff. famil. Ercisc. & qvasi tot actiones & libelli videantur propositi, qvot facta arg. l. 29. in pr. ff. de V. O. hanc tamen illius opinionem Elector noster allegatô locô vers.* so einerley Personen belangen/ *non obscurè amplexus est. Nempè metuit Serenissimus Legislator confusionem & protractionem litium, Carpzov. P. 1. Constit. 2. Defin. 6. & in Process. d. l. num. 69. seqq.*

Formula Exceptionis ineptæ cumulationis actionum.

P. P.

ERscheinet N. N. Saget excipiendo kürtzlich/ daß/ ob zwar wohl Actiones diversæ cumuliret werden können / dieselben doch also beschaffen seyn sollen / daß sie einander nicht contrar, vielweniger aber ad diversum finem, *per l. 1. C. de Furtis.* zielen sollen.

Wann aber dergleichen in præsenti negotio geschicht:

Als opponiret er Gegentheilen Exceptionem ineptæ cumulationis, bittet ihn von dieser Instantz loß zu zehlen/und Gegentheilen in die verursachten Unkosten zu vertheilen.

Exceptio libelli obscuri & generalis opponitur contra obscurum generalem, nec apte concludentem libellum.

Formula Exceptionis inepti libelli.

PRæmissis Curialibus saget Beklagter kürtzlich / wie daß derselbe auß Klägers eingegebenen und ihn in copiâ communicirten Libell klärlichen ersehen/wie daß Kläger alternativè libelliret, und selbst nicht weiß / was er bitten oder vom Judice begehren soll (aut si alius est defectus, qui ineptitudinem inducat, inseratur.)

Wann aber nun dergleichen in Rechten unzuläßig / Nicol. *in Proc. P. 1. cap. 17. num. 6. seq.* Carpzov. *P. 1. Const. 2. def. 11.* und zwar daher/ ne acta subsequentia corruant & annullentur, Gail. *lib. 1. Observ. 67. n. 3.*

Als träget Beklagter Bedencken / sich hierauf einzulassen / bittet hingegen zu erkennen / daß Beklagter von dieser Instantz zu entbinden/ Kläger aber die verursachten Unkosten dieses Termins auf vor-

vorher gegangene Richterliche Ermässigung zu erstatten schuldig sey.

Exceptioni plus petitionis datur locus, quando actor vel re, vel tempore, vel loco, vel causâ, plus petit, §.33.cũ *seqq.Instit.de Actiõ.*Zang.*part.2.c.11.*

Exceptio competentiæ d) eò tendit, ne reguliter conveniatur, nisi in id, quod facere potest; competitque Militibus, Nobilibus & Doctoribus, * per ea, quæ eleganter tradit Carpzov. *P. 1. Constit. Elect. 32. Defin. 15.18.*

d) Sin exceptio hæc attenditur, pronunciatur:

Daß Beklagter nach Gelegenheit des ihme zustehenden beneficii competentiæ zu seiner und der Seinigen alimentation, seinem Stande und herkommen nach/ jährlichen eine gewisse Summa Geldes billich außgesetzet wird.

Sin minus, sententia est talis:

Daß Beklagtens Suchen nicht statt hat.

Vel:

Und hat das von Beklagten gesuchte beneficium competentiæ nicht stat.

* *Hoc Autor videtur posuisse exempli gratiâ. Etenim pluribus aliis hoc beneficium competit, parentibus, liberis, marito, uxori, patrono, fratribus, sociis, donatori. Non ignoro, qvòd Matth. Colerus de Processʃ. Execut. p. 2. cap. 3. n. 119. negavit, illud in Forô Saxonicô practicari. Sed qvia nullibi sublatum reperitur, rectè aliud placuit Carpz. part. 1. Constit. 32. Definit. 15. & in Processʃ. tit. 25. art. 6. n. 16. seqq. Qvid qvod Interpretum benignitas, attestante & approbante laudato Carpzov. in asylô debitorum, posit. 76. n. 316. seqq.*

seqq. hoc beneficium omnibus debitoribus injuriâ temporum & belli aliisve calamitatibus citra culpam depauperatis accommodavit. Cæterùm privilegiū personale est, & extinctô ipsô debitore expirat, ita ut liberi & heredes eô non gaudeant, utut vivente adhuc debitore in assignandis alimentis, ratio qvoqve uxoris, liberorum & familiæ habeatur, Carpz.1. Const.32. Defin.17. & in Processf. d l.n.30. Adde & ejus Definit. 19. ubi scribit, huic beneficio neqve renunciari validè posse, per textum expressum in l. alia causa 14. §. eleganter 1. ff. solut. matrim.

Formula Exceptionis plus petitionis.

PRæmissis Curialibus erscheinet Beklagter in heutigen Termino außgegangener Citation zu gehorsamer Folge / recognosciret hiermit uñ Krafft dieses das producirte Document sub signo ♂, und ist allerdings geständig / daß er als ein Anlehn von Herrn Klägern 10000. fl. zu seinen sichern Händen empfangen / auch dieselben wiederum zu zahlen schuldig worden sey / provociret aber hiermit / uñ Krafft dieses ad Beneficium Competentiæ, weil bekant / daß ihm / als einem Doctori Juris die Rechte mit dergleichen nicht weniger / als einem andern zu statten kommen / und bittet in erwägung dessen ihm dieses zu stattē komen zu lassen / mit gäntzlicher Bezahlung der völligen Post auf einmahl zu verschonen / und nicht weiter / als in id, quod facere potest, zu condemniren.

Sol-

Solches alles/und was nach Art und Gewohnheit angeregtes Beneficii gebeten werden soll / kan oder mag/ annectiret Beklagter hiemit expresse,& super iis omnibus Nobiliss. Judicis officium humiliter implorat.

Exceptio excussionis e) & ordinis datur Fidejussori ad hoc, ut prius Principalis conveniatur & excutiatur. Zang. *P. 2. c. 16.* Berl. *P. 2. Concl. 24.* Carpz. *in Processu. Tit. 22. art. 3. n. 34.* Opponitur verò hisce formalibus:

e) Sicuti hæc exceptio non est simpliciter dilatoria, sed qvodammodo mixta. Berl. *p. 1. conclus. 18. n. 81.* adeoqve & ante,& post litem contestatam opponi poterit, Carpz. in Process. *tit. 9. art. 7. n. 38.* Ita non soli datur fidejussori, sed & Possessori hypothecæ *n. 4. c. 2.* Ordinat. Process. *tit. 44.* Und das hat auch/ etc. Isqve à creditore conventus exceptionem excussionis opponere poterit h. m.

Beklagter

Kan zwar nicht verleugnen/daß er das Haus/welches Kläger vor sein Unterpfand außgiebet / im Besitz habe: Dieweil er aber seinen Schuldner noch zur Zeit nicht belanget / noch denselben excutirt, und ehe solches geschiehet/Klägern kein jus agendi zustehet. Als will Beklagter Exceptionem excussionis hiermit opponiret/und/daß Klägers Suchen noch zur Zeit nicht statt habe/zu erkennen gebeten haben.

Formula pronunciandi in utrâqve exceptione est eadem:

Daß Beklagter auf die erhobene Klage noch zur Zeit sich einzulassen nicht schuldig.

Vel:

Daß Klägers Suchen noch zur Zeit nicht statt hat.

Elidi autem poterit utraqve exceptio per replicationem, & qvidem contra fidejussorem allegando vel renunciationem, vel debitoris principalis notoriam inopiam:

Kläger

Weiß zwar ohne Beklagtens Erinnern gar wohl/daß denen Bürgen das beneficium excussionis und ordinis zu recht verordnet: Allein es wird solches Beklagten in præsenti nicht zu statten komen / Theils/ weil er desselben sich außdrücklich begeben / Theils auch/weil notorium, daß der principal debitor nicht solvendo, und also wird er auch um so viel desto weniger Ursache haben von der Einlassung sich zu entbrechen: Allermaßen selbe von ihm gefordert/und in dessen Verbleibung dessen Ungehorsam beschuldiget wird/etc.

Contra possessorem autem hypothecæ, regerendo Beneficium excussionis possessori hypothecæ specialis non dari. *Nov. 112. c. 1. §. 3.* Carpz. *l. 2. Resp. 72.*

Kläger

Antwortet auf Gegentheils eingewandte Exception kürtzlich/daß selbe zwar in dem Fall statt finde/weñ dem Gläubiger eine general hypothec constituiret. Nun aber Kläger auf das Haus/so Beklagter besitzet/ eine special hypothec erlanget: So kan sich Beklagter mit der Excussion nicht mehr behelffen /sondern er wird ohne Exeqvirung des principal Schuldners entweder die Schuld bezahlen/ oder das verschriebene Unterpfand abtreten müssen; Allermaßen Kläger also zu erkennen will gebeten haben.

For-

Formula Exceptionis Excusſionis & Ordinis.

P. P.

ERſcheinet im Termino, in honorem dieſes Wohllöblichen Judicii N. N. und kan zwar nicht in Abrede seyn/daß er vor N. N. Bürge worden/ und in Ermangelung ſeiner Zahlung gut zu ſeyn verſprochen; Er ſiehet aber auß eingegebenem Libell mit Verwunderung/daß er ungemahnet des Principal Debitoris ſein Abſehen auf ihn/ als bloßen Fidejuſſorem, genommen.

Wann ihm aber/ niſi prius excuſſo Debitore principali, kein Jus agendi zukömmet.

Als bittet er ihn von dieſer Inſtantz loß zu zehlen/ und in dieſem Fall keine fernere Action zu geſtatten.

Exceptio cedendarum Actionum f) prodeſt Fidejuſſori, qui ſolvere paratus eſt, ut ei Creditor actiones contra Debitores cedat, videatur Zang. *d.l.p.2.c. 16.n.27.* Berl. *P.1.Concl. 84.n.22.*

f) Hæc Exceptio hoc modo proponi poteſt:

Beklagter

Iſt nicht in Abrede/ daß er wegen N. bey Klägern Bürge worden: Iſt auch erbötig die 200. Rthl. zu bezahlen/wenn Kläger ihn zuvor ſeine zuſtehende Action und Recht wider den principal Debitorn cediret und abgetreten/ etc.

Si Actor recuſet, ei injungitur:

Daß Beklagter die libellirte 200. Rthl. Klägern zubezahlen / dieser aber jenem seine zustehende action wider den principal Schuldner zu cediren schuldig / etc.

Exceptio ſpolii * datur Reo ſpoliato, ejusque hæredi & ſucceſſoribus, contra eum, qui ſpoliavit, aut ſpoliari mandavit, aut ſpolium ratum habuit †; & hæc Exceptio intra decem & qvinqve dierum ſpacium *probanda venit* g) *part. 1. Conſtit. Elect. 6.* Zang. *P. 2. cap. 18.*

* *Hæc duplicem interpretationem admittit. Nam ſpolium vel in illâ ipsâ re, qvam actor petit; vel in aliis rebus factum intelligi poteſt. Sed gloſſa & communis opinio poſteriorem interpretationem fovet. Sanè licet non ſit abſurdum, ut rem teneamus, & actori violentiam objiciamus, tamen hoc caſu exceptio non dilatoria eſſet, ſed peremptoria. Atqvi dilatoriam vulgò agnoſcunt. Cæterùm noſſe oportet effectum hujus exceptionis, ne ſine effectu opponatur. Hoc igitur reus eâ oppoſitâ conſeqvitur, ut ne prius ad actionem intentatam reſpondere compellatur, qvàm actor reſtitutionem fecerit; minimè verò ut actor ad reſtitutionem condemnetur. Hartm. Piſtor. part. 4. contr. qvæſt. 18. num. 18. ſeqq. ubi inſtruit advocatos,* excipientes de ſpoliô *h) non debere in concluſione reſtitutionem petere, ſed modò, ut ne actor audiatur, priusqvam reus plenariè reſtitutus ſit. Nam aliter, ſi reus petierit, exceptione non obſtante in causâ Principali, procedere jubebitur, Carpzov. 1. Conſtit. 6. Defin. 7. n. 3. & in Proceſſ. tit. 9. art. 6. num. 30.*

† *Non ergò adverſus tertium. Qvid verò ſi tertius ſciens ſpolium detineat? Ne tunc qvidem exceptionem hanc metuendam habet, Hartm. Piſtor. obſ. 135. num. 4. ſeqq. ſed tamen hôc caſu ſpoliato remedium datur ex cap. ſæpè 18. X. de reſtitut. ſpoliat. ſcil. beneficium reſtitutionis. Qvanqvam & hanc ipſam exceptionem in criminalibus adverſus tertium Pontifex permiſit, & in Civilibus*

libus non qvidem cognitionem & definitionem causæ, benè tamen executionem impedire annuit, cap. 1. in sexto & cap. olim vobis 16. X. de restitut. spoliat. Ex dictis perspicere licet, an ista exceptio & in qvantum heredibus obstet? Nempè hactenus, qvod ad ipsos pervenit, vel dolò fecerunt, qvò minus pervenerit.

g) Probatio injungitur hisce formalibus:

Daß Beklagter seine vorgeschützte exception binnen 15. Tagen/wie Recht/zu erweisen schuldig.

h) Adeoqve ita proponenda:

Beklagter

Muß zwar geschehen lassen/daß Kläger sich unterfangen/ eine Klage wider ihn anzustellen; Nachdem aber sich derselbe nicht gescheuet/ Beklagten eigenthätiger Weise auß der possess seines Hauses zu entsetzen: So kan er sich wegen dieses begangenen spolii auf die Klage eher nicht einlassen / biß er zuvor seiner possess restituiret/ Maßen also zu erkennen gebeten wird.

Hinc etiam pronunciatur:

Daß Beklagter ehe und zuvor er seiner possess restituiret / auf die erhobene Klage sich einzulassen nicht schuldig.

Qvod si verò petitio ita formetur:

Und bittet Beklagter zu erkennen / daß Kläger ihn vor allen Dingen seiner possess zu restituiren schuldig.

Sententia est talis:

Daß Beklagter/ seines Vorwendens ungeacht / auf die erhobene Klage sich einzulassen schuldig/etc.

Exceptionibus dilatoriis, ipsam actionem respicientibus, adjungendæ sunt *Exceptio non-numeratæ pecuniæ* & *exceptio non-secuti implementi:* Illa est duplex:

Alia competit debitori contra creditorem intra biennium opponenda:

Alia datur creditori contra debitorem intra dies triginta allegan-da *l. 14. §. 2. C. de non-num. pecun.* Illa hoc modo proponitur:

Beklagter

Kan zwar seine Hand und Siegel nicht leugnen / kan auch nicht in Abrede seyn / daß er darinnen bekant / als wenn er von Klägern 100. Rthl. erborget; Dieweil aber die Außzahlung solcher 100. Rthl. würcklich nicht erfolget / so will Beklagter exceptionem non-numeratæ pecuniæ opponiret / und / daß Klägern die Beweisung der geschehenen würcklichen Bezahlung möchte auferleget werden / gebeten haben.

Qvod etiam fit mediante tali sententiâ:

Daß Kläger vor allen Dingen / daß Beklagter die in der producirten obligation enthaltene Post der 100. Rthl. würcklich empfangen / zu beweisen schuldig.

Vel:

Dieweil Beklagter / daß er die in der producirten obligation enthaltene Post der 100. Rthl. würcklich empfangen / nicht geständig / so ist Kläger solches / wie Recht / zu erweisen schuldig.

Qvemadmodum autem exceptio validè opponi potest, etiamsi huic expreßè in obligationis instrumento sit renunciatum; Ita non attenditur, si renunciatio sit vel iterata, vel juramento confirmatâ, vel per lapsum biennii præscripta, vel si actio in causâ mercatoriâ sit instituta: Adeoqve positis terminis habilibus contra hanc exceptionem poterit replicari:

Kläger

Vermeinet / es werde Beklagter mit seiner vermeinten Exception in præsenti nicht fort kommen / theils / weil Beklagter sich der Exception außdrücklich / und zwar vermittelst eines Eydes begeben / theils auch

auch/weil nunmehr die zwey Jahr/innerhalb welcher solche Exception zu opponiren/ längst verflossen/ dannenhero wird Beklagter zur recognition der produceirten obligation sich beqvemen; In Verbleibung dessen will Kläger sich die zustehende Ungehorsams Beschuldigung vorbehalten/ etc.

Hinc etiam pronunciatur:

Daß Beklagter/ seines Vorwendens ungeacht/ die libellirte und originaliter producirte obligation zu recognosciren/oder eydlichē zu diffitiren schuldig/ etc.

Vel:

Daß die vorgeschützte exception non-numeratæ pecuniæ gestallten Sachen nach nicht statt hat/ und ist Beklagter/derselben ungeacht/ etc.

Qvandoqve autem, & si reus probationem in se recipere velit, clausula annectitur:

Es ist ihme aber nach geschehener Zahlung seine Nothdurfft in der reconvention gebührlichen zu suchen unbenommen.

Exceptio non-numeratæ pecuniæ creditori competens hoc modo allegatur:

Kläger

Ist nicht in Abrede / daß er die producirte Qvittung von sich gestellet/es ist aber solches in der Hoffnung geschehē/als weñ die würckliche Bezahlung alsbald geschehen solte/ welches aber nicht erfolget/und also muß Beklagter die vorgeschützte Bezahlung beweisen; Allermaßen denn Kläger ihme Exceptionem non-numeratæ pecuniæ hiermit will opponiret haben.

Et posteà pronunciatur:

Daß Beklagter vor allen Dingen / daß Kläger die in

der

der producirten Qvittung enthaltene Post würcklich empfangen/zu beweisen schuldig; Ergehet so dann darauf ferner/ was recht ist.

Vel;

Dieweil Kläger / daß er die in der producirten Qvittung enthaltene Post würcklich empfangen/nicht geständig/so ist Beklagter solches/wie recht/zu erweisen schuldig.

Reus autem, si hæc exceptio non-numeratæ pecuniæ intra dies triginta non moveatur, poterit replicare:

Beklagter

Antwortet auf Klägers Vorgeben kürtzlich / daß er mit der vorgeschützten exception nunmehr / und da von dato an der gegebenen Qvittung schon etliche Monat verflossen / nicht ferner zuzulassen per *l. 14. pr. §. 2. C. de non-num. pec.* Carpz. *l. 2. Resp. 10.* Dañenhero wird Beklagter nicht nötig haben/zuvor zu beweisen/daß die schuldige Post bezahlet sey/ allermassen er denn Klägern mit seinen ungegründeten Suchen abzuweisen / und daß solches nicht statt habe/zu erkennen will gebeten haben/ etc.

Sententia autem est talis:

Daß Klägers Suchen nicht statt hat/und ist er demnach/seines Vorwendens ungeacht/die in der producirten Qvittung enthaltene Post von der geklagten Forderung sich abkürtzen zulassen schuldig.

Qvia verò non est in potestate debitoris, omni tempore exceptionem sibi competentem opponere, *l. 5. §. fin. ff. de doli mali except. l. 6. pr. & §. 1. C. de temporib. in integrum restitut.* Hinc ipsi prospectum est, per qverelam non-numeratæ pecuniæ, qvam per modum actionis movere poterit seqventem in mopum: *l. 8. l. 14. n. 4. C. de non-num. pecun.*

Implo-

Imploration
N. N. Klägers
Contra
N. N. Beklagten.

P. P. Saget Implorant, daß er Beklagten vorm Jahre eine Obligation außgeantwortet / darinnen er gesetzt/als wenn er von Beklagten 300. Rthl. empfangen habe.

Weil aber solche würcklich nicht außgezahlet worden/ und Kläger die Obligation der Meynung außgeantwortet / damit er die 300. Rthl. desto eher erlangen möchte:

Als hat noch bey lauffenden biennio, zu seiner Verwahrung/er Klage anstellen wollen / und bittet Beklagten zu richtiger Antwort anzuhalten/ und/ nach Erfolgung derselben zu erkennen / daß Beklagter / wie er die 300. Rthl. würcklich außgezahlet/zu beweisen schuldig/etc.

Qvod etiam fit, si reus nihil habeat, qvod contra movere possit: Sin autem doceri possit, qvòd exceptio non-numeratæ pecuniæ locum non habeat, pronunciatur:

Daß Klägers Suchen nicht statt hat.

Exceptio non secuti implementi competit, qvando agitur ex contractu, cui actor ex suâ parte non satisfecit, & hæc exceptio ita proponitur:

Beklagter

Hat auß der Klage ersehen / daß selbe wegen der Kauff-Gelder der verkaufften 50. Schafe angestellet.

Nun ist er zwar des getroffenen Kauffs nicht in Abrede/

rede; Allein es muß Kläger vor allen Dingen beybringen/wie er an seinem Ort den Kauff adimpliret/ und wie er die verkaufften Schafe Beklagten würcklich geliefert; Ehe und zuvor solches geschiehet / achtet er sich zur Bezahlung der geforderten Kauff-Gelder nicht schuldig / maßen also zu erkennen gebeten wird.

Et sic etiam pronunciatur:

Daß Kläger vor allen Dingen/daß er den angezogenẽ Contract an Seiten seiner eine Genüge gethan/und die verkaufftẽ Schafe Beklagten würcklich übergeben/beyzubringen schuldig/ergehet so dann darauf in der Sache ferner/was recht ist.

Vel:

Ehe und zuvor solches geschiehet / hat Klägers Suchen nicht statt.

Vel:

Würde Kläger/ daß er seines Orts den angezogenen Contract adimpliret / gebührend beybringen / inmaßen ihme vor allen Dingen zuthun oblieget / so ist Beklagter die libellirte Kauff-Gelder nebenst dem Interesse moræ Klägern zu bezahlen schuldig.

Exceptio hæc non, nisi per probationem secuti implementi, vel per renunciationem exceptionis rei non traditæ, vel per confessionem factæ traditionis removeri poterit mediante replicatione:

Kläger

Muß sich verwundern / daß Beklagter sich unterstehen dürffen vorzuwenden/ als wenn die verkauffte Schafe ihme nicht wären übergeben worden / da er doch nicht allein die Schafe / besage des hierbey befindlichen Kauff-Brieffs/anderweit verkauffet/ sondern

sondern auch in dem mit Klägern aufgerichteten Kauff außdrücklich der Exception rerum non traditarum renunciret; bey welcher Bewandnüß denn Beklagter sich der Zahlung nicht wird entbrechen können: Allermaßen er ihn darzu anzuhalten will gebeten haben.

Positis his terminis pronunciatur:

Daß Beklagter/seines Vorwendens ungeacht/die libellirte Kauff-Gelder nebenst dem interesse moræ Klägern zu bezahlen schuldig.

Pertinet præterea ad exceptiones dilatorias, qvæ ipsam actionem respiciunt, *exceptio Pacti conventi*, & *exceptio moratoria*, nec non *erroris calculi*. *§. 10. Inst. de Except.* Illa, sive veniat ex conventione expressâ, sive ex tacitâ, allegatur hunc in modum:

Beklagter

Vernimmet nicht ohne Befrembdung / daß Kläger auß dem producirten document klagen wollen / da doch darinnen außdrücklichen versehen / daß Beklagter erst nach Verfliessung eines Jahrs die schuldigen 100. fl. bezahlen solle.

Nun dann solche Zeit noch nicht verflossen / so kan auch Klägern noch zur Zeit kein jus agendi zustehen/ und lieget ihme exceptio pacti conventi im Wege: Allermaßen denn Beklagter dieselbe hiermit will opponiret/und/daß Klägers Suchen noch zur Zeit nicht statt habe/ zuerkennen gebeten haben.

Secundùm qvæ petita etiam pronunciatur:

Daß Klägers Suchen noch zur Zeit nicht statt hat.

Elidi autem poterit hæc exceptio per replicationem conditionis non adimpletæ, si nempè dilatio concessa sit sub certâ condi-

 tione,

tione, ea autem non sit adimpleta: vel pacti de petendo *pr. Inst. de replic.*

Kläger

Kan zwar nicht in Abrede seyn / daß Beklagten eine Jahres Frist zu Bezahlung der schuldigen 100. fl. verstattet. Nachdem aber solches mit gewisser Bedingung und condition geschehen / wenn nemlich Beklagter auch den ersten Termin richtig bezahlen würde: Weil er nun solchen Versprechen nicht nachkommen/und die condition nicht adimpliret/so kan auch Beklagten die verstattete Frist solcher gestalt nicht zustatten kommen: Wie denn Kläger Beklagten mit seinem Suchen abzuweisen bittet.

Exceptio Moratoria competit ex rescripto moratorio, indulgentia principis concesso. *l. 2. C. de precib. imp. offer.* & allegatur hunc in modum:

Beklagter

Ist der Schuld/deßwegen wider ihn Klage angestellet/niemahls in Abrede gewesen / hätte auch dieselbe gerne ablegen wollen/ wenn ihm nicht das Unglück betroffen/daß nicht allein sein Haus nebenst allem Vorrath durch eine unversehene Feuers-Brunst abgebrandt / sondern auch bey seinen Schuldnern nicht das geringste einheben können/ Deßwegen er denn veranlasset worden um ein Moratorium anzuhalten/ welches er auch erlanget/und solches hiermit in originali produciret; Verhoffet demnach/ es werde Kläger so lange mit ihm Gedult haben/biß er wiederum zu Mitteln kömmet/ dafer-

ne

ne er aber in ihn dringen solte / will er ihn hiermit exceptionem moratoriam opponiret/und/ihn mit seinem Suchen abzuweisen/ gebeten haben.

Sin actor desistere nolit, pronunciatur:

Daß Klägers Suchen gestalten Sachen nach noch nicht statt hat.

Et hæc sententia evitari neqvit, licet contra moratorias literas urgeatur exceptio sub- & obreptionis. Qvandoqve tamen debitori injungitur cautionis præstatio, qvæ sententiæ annectitur:

Es ist aber Beklagter Klägern annehmliche Caution entweder durch Bürgen / oder Pfanden zu bestellen schuldig.

Cum hâc Exceptione convenientiam habet *exceptio cessionis bonorum, qvæ contra creditorem opponitur:*

Beklagter

Hat sich nicht wenig verwundert / daß Kläger wider ihn wegen 100. Rthl. Klage angestellet / da ihme doch bewust/daß er alle seine Güter denen Gläubigern crediret/ und selbige ihnen in solutum übergeben / welche Cession denn eben darum geschehen/ damit Beklagter von seinen Creditoren nicht ferner möchte angetastet werden; Bittet demnach Klägern mit seiner Klage gäntzlich abzuweisen.

Idqve fit mediante sententiâ:

Daß Klägers Suchen nicht statt hat.

Nisi opponatur, qvòd vel cessio non sit facta legaliter & absqve jurata bonorum specificatione, vel qvòd debitum contractum sit post factam cessionem, vel qvòd debitor post cessionem bona, unde possit fieri solutio, acqvisierit: qvo casu exceptio non attenditur.

Exceptio erroris calculi locum habet, qvando error in rationum computatione commissus est, *l.13 §.1.ff. de Divers. & tempor. except. l. un. C. de errore calculi.* & proponitur seqventem in modum:

Beklagter

Hat ersehen / daß Kläger wider denselben auß einer Rechnung klagen/und von ihme etliche 100. Rthl. fordern wollen; Nun ist zwar nicht ohne/ daß solche Rechnung von ihme unterschrieben; Allein wenn selbe ein wenig examiniret wird/so findet sichs / daß darinnen ein merckliche Irrthum begangen/indem in der Einnahme etliche Posten zweymahl angesetzet/ hingegen in der Außgabe etliche Posten nicht mit eingerechnet worden. Ehe und zuvor nun dieser Irrthum geändert / und ein richtig liqvidum constituiret / kan die Klage nicht statt haben: Allermaßen Beklagter also zu erkennen will gebeten haben.

Attenditur hæc exceptio:

Daß Beklagter mit der vorgeschützten Exception erroris calculi billich zu hören.

Rejicitur autem, si expresse de errore calculi sit transactum, vel judicatum. *l. un. C. de Errore Calc.*

II. Exceptiones peremptoriæ sunt: Exceptio solutionis, compensationis, rei judicatæ, præscriptionis, &c. qvæ ipsam causam perimunt. De quibus latissimè disserentem vide Zanger. *part. 3. per tot.* Hic seqventes tamen circa Exceptiones notabimus regulas:

1. Omnes

1. Omnes exceptiones dilatoriæ in primo Termino tàm in Proceſſibus ordinariis, qvàm ſummariis proponendæ ſunt, *part. 1. Conſtit. Elect. 3. & ad eam Carpzov. Defin. 1. & 4. Coler. de Proc. Exec. P. 4. c. 1. n. 83.**

* *Exceptiones autem peremptoriæ litis conteſtationi factæ ſtatim univerſæ ſubjungendæ ſunt, ita ut nec poſtmodum in articulis reprobatoriis cum effectu deducantur: Et hoc ſi non de Jure Civili, qvod tamen contendit Donell. in l. 9. n. 6. C. de except. & lib. 22. Comment. cap. 8. tamen ex Receſſu Imper. de Anno 1570. §.* demnach ſollen die gewöhnlichen Termine *89. & ex Receſſu Ratisbon. de Anno 1594. & noviſſimò de Anno 1654. §.* es ſoll auch hinführo *37. It. ex Ordinat. proceſſ. tit. 11. Qvid verò ſi reus ante litis conteſtationem eas propoſuerit? Et hæc qvidem anticipatio inutilis, non tamen exitialis, h. e. rejiciuntur impoſitâ litis conteſtatione, ſed* reſervantur tamen reo integræ *i). Cæterùm ſi hæ exceptiones ſint ejus naturæ, ut litis ingreſſum impediant, veluti rei judicatæ, præſcriptionis, tranſactionis, actionis non competentis, &c. utiliter anticipantur, in tantum, ut ſi in continenti probatæ fuerint, reum* à reſponſione & litis conteſtatione *k) liberent, vid. Carpz. in Proceſſ. tit. 9. art. ult.*

i) Et qvidem in proceſſu ordinario mediante tali ſententiâ:

Daß Beklagter ſeines Vorwendens ungeacht / auf die erhobene Klage ſich einzulaſſen / zu antworten / und den Krieg Rechtes zu befeſtigen ſchuldig; Es werden ihme aber ſeine Exceptiones, ſo viel deren erheblich / nach beſchehener Kriegs-Befeſtigung zerſtörlicher weiſe einzuwenden billich vorbehaltẽ.

In proceſſu autem executivo hoc modo:

Daß Beklagter / ſeines Vorwendens ungeacht / die producirte Obligation zu recognoſciren ſchuldig; Es werden

werden ihme aber nach geschehener recognition seine exceptiones, so viel deren erheblich / einzuwenden billich vorbehalten.

k) Tali modo:

Daß Beklagter auf die erhobene Klage sich einzulassen nicht schuldig.

II. Conclusio in exceptionibus dilatoriis semper debet esse directa ad absolutionem ab instantiâ, vel observatione Judicii: Conclusio verò in exceptionibus peremptoriis *tendere debet ad absolutionem ab actione* l), ipsâque totâ causâ, **daß er sich von angestalter Klage zu entbinden/und als** definitivè **zu** absolvir**en bittet**. Ibi fertur sententia interlocutoria, hîc definitiva; hîc oritur exceptio rei Judicatæ, illic minimè, *Termin. cap. 203. n. 42. & seqq.*

l) Hoc procedit in exceptionibus peremptoriis post litem contestatam oppositis, in exceptionibus autem litis finitæ conclusio tendere debet ad liberationem à responsione, Carpz. *p. 1. C. 3. def. 16.*

§. X.

Litis Denunciatio.

Litis Denunciatio, non minus *certo respectu exceptionis species est* m), & *vocari solet Autoris Laudatio & Nominatio* n). Autor dicitur ille, à quo quis causam habet; & Autoris

ris Laudatio nihil aliud eſt, qvàm dicere titulum ſuæ poſſeſſionis, & Autorem, unde qvis cauſam habet, nominare, Emer. à Rosbach, *d. Prax. Civil. tit. 48. n. 1. & ſeqq.* Sic Emptor alicujus rei, de re emptâ ab alio conventus, venditori ſuo litem denunciare poterit ad hoc, ut contra eum habeat regreſſum de evictione, *l. 1. & 2. C. ubi in rem Act. exerceri debeat. Carpz. P. 1. Conſt. 3. def. 23. ſeqq. Brunn. in l. 7. & 8. C. de Evict. n. 1. ſeqq.*

m) Litis denunciatio nec ad exceptiones peremptorias, nec ad dilatorias referri poteſt; non ad has, qvia per litis denunciationem proceſſus non ſuſpenditur; non ad illas, qvia litis denuncians ab actione non liberatur. Ordinat. Proceſſ. *tit. 14.* niſi denunciatus animo novandi actionem conſentiente actore litem in ſe ſuſceperit. Carpz. in Proceſſ. *tit. 4. art. 4. n. 11.* Qvod tamen non fit propter litis denunciationem, ſed ob expreſſam conventionem.

n) Ab accuratioribus ita non vocatur, cùm magna ſit differentia inter *litis denunciationem*, & inter *nominationem*, tùm ratione *ſubjecti*, tùm ratione *objecti*, tùm ratione *modi*, tùm ratione *finis*. Litis enim denunciatio pertinet ad eum, qvi proprio nomine poſſidet, nominatio ad eum, qvi poſſidet alieno nomine. *l. 2. C. Ubi in rem actio c. 5. §. fin. X. ut lite conteſt.* Rosbach. *in praxi civili tit. 48. num. 3.* Litis denunciatus non poteſt opponere fori declinatoriam, ſed in foro rei conventi ſe debet ſiſtere. *l. 49. pr. ff. de judiciis.* ibiq; Brunnem. qvod aliter ſeſe habet in nominatione. Litis denunciatus alteri poteſt ulteriùs litem denunciare, nominatus autem non. Litis denunciatio locum habet in omnibus actionibus, tàm realibus, qvàm perſonalibus. Nominatio autem non. *l. 2. C. ubi*

Y *in*

in rem act. Umm. Disput. ad Proceſſ. *11. θ. 9. n. 40.* Litis denunciatio fieri poteſt tam ante, qvàm poſt litem conteſtatam. *l. 29. §. 2. ff. de Evict.* Nominatio autem fieri debet ante litis conteſtationem. *l. 2. C. Ubi in rem act. c. 5. §. fin. X. Ut lite conteſt.* Marant in Speculo *p. 6. de nominatione Autoris. n. 1. 2.* Litis denunciatio fit transmiſsâ copiâ Libelli aliorumqve Actorum. Ordinat. Proceſſ. *tit. 14. pr.* Carpz. in Proceſſ. *tit. 5. art. 3. n. 22.* Nominatio fit per ſolam veri poſſeſſoris & domini denominationem. *l. 2. C. Ubi in rem act. cap. 5. X. Ut lite conteſtam.* Ordinat. Proc. *tit. 14. §. fin.* Deniqve litis denunciatio fit ideò, ut litis denunciatus asſiſtat, reumqve defendat. *l. 49. pr. ff. de judic. l. 74. ff. de evict. l. 21. l. 23. C. eod.* Ordinat. Proceſſ. *tit. 14. §.* Würde aber/etc. Nominatio autem fit ideò, ut nominans ex lite dimittatur, lisqve mota in nominatum transferatur. *l. 2. C. Ubi in rem Actio.* Ordinat. Proceſſ. *tit. 14. §.* Würde aber/etc. Hinc etiam fit, ut nominans ab actione planè liberetur, litis autem denuncians in lite maneat. *d. l.* Qvod apparet ex diversâ formâ pronunciandi: In nominatione enim ſententia ita concipitur:

Daß Beklagter ex lite billich zu laſſen; Es iſt aber Klägern N. gebührend zu belangen unbenommen.

In litis autem denunciatione ſententia eſt talis:

Daß litis Denunciat Litis Denuncianten gebührend zu vertreten ſchuldig.

Formula litem denunciandi.

P. P.

ERſcheinet zwar im heutigen Termino N. N. proteſtiret aber alſobald Eingangs/ nebenſt Bedingung aller anderer Rechts-Wohltha-ten/ auf das allerzierlichſte/ als es geſchehen kan o-

der

der soll/ durch dieses Erscheinen durchauß sich nicht eingelassen/oder dingpflichtig gemachet zu haben/ und ist diesen anhängig in keiner Abrede/daß er das Stücke Feld/N. genant/ von N. N. iedoch absqve omni darauf hafftenden onere, erkaufft. Wann aber nicht alleine Natura ipsius contractus, sondern auch sein eigenes gethanes Versprechen ihn zu Vertretung aller Ansprüche anhält.

Als denunciret hiermit N. N. seinem Verkauffer N.N. in der aller besten Form Rechtens/den wider ihn angesponnenen Litem, mit angefügter Bitte/gemeldten seinem Verkauffer / nechst Uberschickung derer nöthigen Documenten / und anderer ergangenen Acten den Krieg Rechtens anzukündigen / und zu seiner Vertheidigung einen gewissen Termin anzuberaumen; Lebet im übrigen zu denen Rechten der Zuversicht/es sey Denunciant ehe und bevorher solches geschehen / sich ad merita causæ einzulassen nicht pflichtig.

Regulæ circa Litis Denunciationis actum notentur seqventes:

I. SEmper *admittitur litis denunciatio* o) regulariter, nisi manifestè constet, denunciantem frivolè conveniri; tunc enim denunci-

 ans,

ans, tanqvam innocens, statim *ab ipsâ actione absolvi debet* p), Carpz. *part. 1. Constitut. Elect. 3. Definit. 27.* Reyger. *Thes. Jur. voce: denunciatio n. 14. seqq. ubi plures suppeditat exceptiones litis denunciationem impedientes.*

o) Qvemadmodum ea nonnunqvam reo per sententiam expressè reservatur hoc modo:

Daß Beklagter/seines Vorwendens ungeacht / auf die erhobene Klage sich einzulassen/zu antworten/ und den Krieg Rechtens zu befestigen schuldig. Es ist ihme aber N. litem gebührend zu denunciren unbenommen. Vel:

Und wird N. lis billich denunciret.

Ita Litis denunciato contradicenti responsio injungitur:

Daß litis denunciat, seines Vorwendens ungeacht/auf die beschehene denunciation sich einzulassen schuldig.

p) Frivola est litis denunciatio, si cesset evictionis præstatio: Hinc litis denunciatus poterit excipere hunc in modum:

Litis Denunciat

Ist zwar nicht abredig / daß er litis denuncianten das Haus/so ihm ietzo angesprochen wird / verkauffet; Dieweil ihm aber nicht allein keine Gewehr versprochen / sondern auch litis denunciat außdrücklichen sich erkläret/daß er zu keiner Gewehr sich wolle verbindlich machen/und litis denunciant hiermit zu frieden gewesen/wie solches der aufgerichtete Kauff mit mehrern besaget: So hat auch die litis denunciation nicht statt/und ist litis denunciat hierauf sich einzulassen nicht schuldig: Allermaßen denn also zu erkennen gebeten wird.

In-

Intuitu hujus exceptionis Litis denunciatus non ab actione absolvitur: sed pronunciatur:

Daß die beschehene litis denunciation nicht statt hat.

Vel:

Daß litis denunciat auf die beschehene litis denunciation sich einzulassen nicht schuldig.

II. Et ante, & post litem contestatam lis denunciari poterit, modò id fiat ante sententiam, *Berl. P.1. Concl. 24. n. 79. 80. seqq.* qvicqvid & in contrarium moliatur Emer. à Rosbach. *Tit. 48.* quem benè notavit & refutavit idem Carpzov. *part. 1. Constit. Elect. 3. Definit. 29.* De Jure Saxonico res decisa est *per Tit. 14.* der Chur-Fürstl. Procefs- und Gerichts-Ordnung §.1. ibi: Es werde gleich vor oder nach der Litis Contestation gesucht. *

* *Adde & hoc, denunciationem ritè fieri oportere, cùm aliàs nihil operetur. Nimirum* transmittenda est denunciato q) *copia libelli, citationis & aliorum actorum. Berl. d. l. n. 82. seqq.*

q) Sin hæc transmissio omittatur, datur litis denunciato occasio excipiendi:

Litis Denunciat

Hat auß der übérschickten Klage und Citation ersehen / wie daß litis Denunciant wegen des ihm verkaufften Hauses in Anspruch genommen werde/ und deßwegen begehret/daß litis Denunciat ihn vertreten solle.

Nun will er sich dessen zwar nicht entbrechen; Allein

weil ihme keine Abschrifft von Klägers Klage mit zugeschicket/so kan litis denunciat der Citation vor diesesmahl keine Folge leisten. Weñ ihn aber litis denunciant wird gebührend citiren lassen; so will er so dann dem jenigen/ was seine Schuldigkeit erfordert/nachkommen/etc.

Cumqve hæc exceptio in expresså juris dispositione sit fundata, Ordinat. Processf. *tit. 14. pr.* Carpz. *l. 3. Resp. 19.* non potest non judex pronunciare:

Würde Litis denunciant Litis denunciaten mit Uberschickung N. Klage/und was darzu gehörig/citiren lassen/ inmaßen ihme zu thun oblieget / so ergehet auf die beschehene denunciation ferner / was recht ist.

Vel:

So ist litis denunciat auf die denunciation-Klage sich einzulassen schuldig.

III. Denuncians non absolvitur ab instantiâ vel ipsâ actione, sed *non obstante litis denunciatione* r), in lite manet*, & saltem ipsi defensorio & Procuratorio nomine denunciatus & laudatus Autor accedit, nisi denuncians rem illam, cujus nomine convenitur, non proprio, sed alieno nomine, possideat, & ante litem contestatam, litem illi denunciari petat; tunc enim sine expensarum refusione in totum ab institutâ actione absolvitur, *dict. tit. 14.* der Chur-Fürstl. Proceß- und Gerichts-Ordnung / ibi: würde aber der/ wel-

welchem Lis denunciret, erscheinen / und den Beklagten vertreten wollen / ist ihme selbiges zu thun dergestalt frey gelassen / daß er gleichwohl Beklagten hierdurch der Rechtfertigung nicht gäntzlichen entledigen/sondern ihme alleine assistiren/oder aber anStatt und von wegen desselben Defensorio oder Procuratorio Nomine die Sache außführen möge/der Beklagte aber nichts minders in Lite bleiben/und derowegen auch das Urtheil/ welches darauf ergehet/wider ihn vollstreckt werde / es wäre denn/daß der Beklagte das jenige / darum er belanget wird/nicht vor sich selbst/sondern von eines andern wegen innen hätte/und vor der Kriegs-Befestigung den/ welchem es zugehöret / angebe / und ihm denKrieg anzukündigen bäte/denn auf solchem Fall würde er/ sine expensarum refusione, billich ex Lite gelassen / und solche Sache wider den rechten Herrn des Guts außgeführet. *Berl. d. l. num. 101. seqq.*

r) Si enim litis denuncians auderet sese eximere excipiendo:

Beklagter

Erinnert/daß/weil er seinem Verkauffer/wegen des in Anspruch genommenenHauses/litem denunciret/ derselbe auch sich schon erkläret/ Beklagten zu vertreten / und ohne sein Zuthun die Sache außzuüben/so wird nicht nöthig seyn/daß die angestal-

te

te Klage wider ihn fortgesetzet werde / und bittet ihn dannenhero ex lite zu lassen.

Contra eum poterit replicari:

Kläger

Kehret sich an die angemaßte litis denunciation gantz nicht; Und gleich wie dieselbe ihn nicht angehet: also kan sie Beklagten von der angestalten Klage nicht liberiren/sondern er muß nach/wie vor/in lite verbleiben. Versiehet sich Kläger demnach / es werde Beklagter auf die erhobene Klage sich einlassen: In Verbleibung dessen/beschuldiget er desselben Ungehorsam/und bittet zu erkennen / daß Beklagter/ seines Vorwendens ungeacht/ auf die erhobene Klage sich einzulassen schuldig/etc.

Contraqve eum pronunciari:

Daß Beklagtens Suchen nicht statt hat / sondern er ist/seines Vorwendens ungeacht/auf die erhobene Klage sich einzulassen schuldig.

* *Idcircò cavere debet, ne contumax sit, aut appellationem intermittat, aut ex negligentiâ, aut imperitiâ Advocati causam perdat, qvia* sibi, non denunciato, nocebit *s*). *Lite tamen eximitur*, si denunciatus animo novandi consentiente actore litem in se susceperit *t*), *Carpzov. in Process. tit. 4. art. 4. num. 11.*

s) Sibi etiam nocet reus, si litem denunciare negligat: hoc casu enim regressum contra suum autorem non habet *l. 53. §. 1. ff. de Evict. l. 8. C. eod.* & si de facto agat, removetur per exceptionem:

Beklagter

Kan zwar nicht leugnen/ daß er Klägern das erwehnte Haus verkauffet; Es kan auch wohl seyn / daß Kläger

Kläger deßwegen in Anspruch genommen worden/ und er solches wiederum abtreten müssen: Dieweil er aber Beklagten deßhalben gar nicht litem denunciret/ und aber/wenn es geschehen/ Beklagter schon so viel erhalten wollen/ daß Kläger bey dem Hause hätte sollen geschützet werden: So kan er nunmehr keinen regreſs wider Beklagten haben/ allermaßen er ihn gäntzlichen abzuweisen will gebeten haben.

Idqve contingit, niſi regreſſus per expreſſum ſit reſervatus:

Daß Beklagter das libellirte Haus Klägern abzutreten schuldig; Es wird ihme aber sein regreſs wieder N. billich vorbehalten.

Vel:

Es ist ihme aber/ sich an seinen Verkäuffer hinwieder zu halten/ unbenommen.

t) Suſceptio litis fit hunc in modum:

Litis Denunciat

Hat sich nicht allein in dem producirten Contract zur Vertretung gegen litis denuncianten verobligiret/ sondern ist auch erböthig/solchem Versprechen dergestalt nachzukommen/ daß er die rechthängige Sache ohne litis denuncianten Zuthun außüben wolle/ verhoffende/daß er zu einem mehrern nicht könne angehalten werden/etc.

Declaratio hæc à litis denunciante acceptatur hoc modo:

Litis Denunciant

Acceptiret/daß litis denunciat sich nicht allein erkläret/ seinem Versprechen nachzukommen/ sondern auch sich noch hierzu erbothen/ daß er den angefangenen

nen Procefs vor ſich außführen wolle: Verſiehet ſich demnach zu Klägern / er werde ſich nunmehr an litis denunciaten allein halten/ und Beklagten mit fernern citiren verſchonen / auch geſchehen laſſen/ daß er ex lite dimittiret werde/maßen alſo zu erkennen gebeten wird.

Conſenſio autem actoris poteſt eſſe talis:

Kläger

Iſt zwar nicht ſchuldig/ einen andern an Beklagtens Stelle anzunehmen. Dieweil ſich aber litis denunciat erbothen/Beklagten in allen zu vertreten / ſo iſt er endlich ſeines Orts zu frieden / daß litis denunciat alleine in lite bleiben/Beklagter aber ex lite möge gelaſſen werden.

Poſtmodum ſeqvitur ſententia:

In Sachen N. Klägern an einem/ N. Beklagten und litis denuncianten am andern/ N. litis denunciaten/ dritten Theils/erkennen/etc. Dieweil litis denunciat die rechthängige Sache vor ſich allein außzuüben/ſich erkläret/ſo iſt er ſolchem ſeinem Verſprechen nachzukommen ſchuldig/und wird Beklagter geſtalten Sachen nach ex lite billich gelaſſen/etc.

§. XI.

Interventio.

INterventio nihil aliud eſt, quàm Tertii alicujus ad cauſam motam pro ſuo Jure interceſſio *, vid. Emer. à Rosbach, *Tit. 47.* qui & *n. ult.* *formu-*

formulam Interventionis u) lectori communicat, & post eum Berlich. *part. 1. Concluſ. 25.* qui præ cæteris omnibus hanc interventionis materiam pleniſſimè declaravit, & explicatam reddidit, ex quo & ſequentes excerpemus regulas:

* *Cæterùm tertius* intervenit vel principaliter x) *pro ſuo tantùm intereſſe ac Jure, ad removendum agentem ſeu defendentem, cauſamq; vult proſeqvi ipſe, vel ſub ratione ſui qvidem Juris atq; intereſſe, ſed tamen* ut liti tantùm adſiſtat y) *& unà cum Principali agente ſeu defendente cauſam agat, Gail. 1. Obſerv. 70. num. 1. Unde & priori caſu conſideratur in Proceſſu tanqvam tertius litigans,* & in ſententiâ tertiô locô ponitur z); *poſteriori caſu actori vel reo, cui ſcil. adſiſtit, adjungitur. Etſi verò in Ordinat. Proceſſ. Elect. tit. 15. cautum eſt, ut tertius interveniens, anteqvàm admittatur, litem cogatur reaſſumere; ab eâ tamen ſanctione moribus fortaſſis receſſum eſſe, meritò qvis dixerit cum Carpz. in Proceſſ. tit. 4. art. 2. n. 9. ſeqq.*

u) Interventio fieri poteſt vel *ante terminum*, vel *in termino*: Ante terminum, ſi fiat in ſcriptis, offertur h. m:

P. P. Ich habe vernommen/ daß N. das Haus/ ſo N. beſitzet/ in Anſpruch genommen/ und wider gedachten N. deßhalben eine Klage angeſtellet: Nun hat es mit ſolchem Hauſe dieſe Bewandnüß/ daß es allezeit bey dem älteſtẽ auß der familien ſeyn/ und er ſolches biß auf ſein Leben nützen ſolle; Weil nun klagender N. nicht wird beybringen/ daß er ietzo der älteſte des Geſchlechts ſey: Hingegen ich von Jedermann darvor gehalten werde / und auch bin/ und dannenhero zu dem ſtreitigen Hauſe das beſte und nechſte Recht habe: Als bin ich gemüßiget

 wor-

worden/meines Intereſſe halben bey dem angeſtalten Proceſs zu interveniren. Bitte demnach zu dem Ende einen Termin anzuſetzen / und ſo wohl Klägern/als Beklagten/hierzu zu citiren/ etc.

In ipſo termino ſi fiat interventio, ſine ſcriptis proponitur:

Intervenient

Hat vernehmen müſſen / daß Kläger wieder Beklagten Klage angeſtellet/ und von ihme das im Beſitz habende Haus vindiciren wollen. Weil aber Kläger zu ſolchem Hauſe noch zur Zeit kein Recht hat/ in dem ſolches der älteſte in der familien haben/ und auf ſein Leben gebrauchen ſolle; Kläger aber ſolche qvalität nicht beybringen wird / hingegen intervenient vor ietzo der älteſte iſt/und ihme alſo das ſtreitige Haus vor allen andern gebühret: Als hat Intervenient nicht vorbey gekundt / dieſes Intereſſe halben bey dieſer angeſtalten action zu interveniren: Bittet demnach Klägern mit ſeiner Klage abzuweiſen/hingegen Beklagten zu Abtretung des Hauſes anzuhalten/etc.

x) Interventionis principalis formula jam jam fuit communicata. Effectus autem in eo conſiſtit, ut proceſſum inter actorem & reum ſuſpendat. Umm. *Diſput. ad Proceſſ. judiciar. 11. §. 4. n. 11. in fin.* & qvidem mediante ſententiâ:

Dieweil Beklagter auf die Intervention ſich eingelaſſen/ſo wird/ biß zu Erörterung derſelben/mit Klägers Suchen billich in Ruhe geſtanden.

y) Et hæc interventio vocatur *acceſſoria*: Cujus formula poteſt eſſe talis:

Inter-

Intervenient

Hat vernehmen müssen/ daß N. wider N. Klage wegen 100. Rthl. erhoben. Nun dann solches darum geschehen / weil Beklagter vor Intervenienten soll Bürge worden seyn; Und aber die Schuld / deßwegen die Bürgschafft geschehen/so bewandt / daß klagendem N. so wohl exceptio Compensationis, als non competentis actionis könne opponiret werden: Als hat Intervenient vor nöthig geachtet / seines Interesse halben/und damit Beklagter nicht möchte übereilet/und so dann der Regreß wider ihn genommen werden/ zu interveniren / und bittet zu erkennen/daß Beklagter auf die wider ihn erhobene Klage sich einzulassen nicht schuldig/etc.

2) Si facta sit interventio principaliter, sententia ita concipitur:

In Sachen N. Klägern / an einem / N. Beklagten/ am andern/ N. N. Intervenienten dritten Theils.

Si autem Interventio fiat accessoriè, & interveniens vel Actori, vel Reo assistat, sententia talis est:

In Sachen N. Klägern/ und N. Intervenienten / an einem / N. Beklagten anders Theils/etc.

Vel:

In Sachen N. Klägern/an einem/N. Beklagten/und N. Intervenienten/ anders Theils/etc.

Interventioni tàm principali, qvàm accessoriæ, opponi possunt exceptiones tùm dilatoriæ,tùm peremptoriæ: Illæ sunt *exceptio non transmissæ copiæ interventionis*, & *Exceptio non demonstrati interesse*; Hæc est *exceptio non competentis interventionis. Exceptio non communicatæ interventionis* tunc locum habet, qvando Interventio fiat in termino non præcedente citatione, & hunc in modum proponitur:

Kläger

Hat vernommen/daß N. sich unterfangen / mit einer Intervention einzukommen; Dieweil er sich nun auf unterschiedene facta beruffet / und solche durch documenta zu behaupten gedencket / Klägern aber dieselbe ante Terminum nicht communiciret worden/ so kan er sich auch darauf ehe nicht einlassen / biß ihme von der Intervention Abschrifft zugeschicket; maßen Kläger also zu erkennen will gebeten haben.

Sententia, quæ seqvitur, est talis:

Würde Intervenient Klägern mit Uberschickung seiner Intervention citiren lassen / so ist er sich darauf einzulassen schuldig.

Exceptionis non demonstrati interesse formula est talis:

Kläger

Vernimmet mit Befrembdung/daß N. sich unterstanden/ bey diesem Proceß zu interveniren / da er doch nicht das geringste Interesse dociret / welches doch vor allen Dingen geschehen sollen; Erachtet sich demnach Kläger auf die vermeinte Intervention einzulassen nicht schuldig / allermaßen also zu erkennen gebeten wird.

Formula pronunciandi est hæc:

Würde Intervenient, inmaßen ihme vor allen Dingen zu thun oblieget/sein Interesse bescheinigen und beybringen / so ergehet ferner auf die Intervention, was recht ist.

Sin Interesse interveniens doceat, pronunciatur:

Daß Kläger auf die Intervention sich einzulassen schuldig.

Sin

Sin intereſſe nullum doceatur:

Daß die Intervention nicht ſtatt hat.

Qvod etiam fit, ſi ex aliâ causâ demonſtretur, interventionem locum non habere, idqve contingit, ſi jus intervenientis non ſit idem cum jure, qvod à principalibus in jus deductum, ſed omninò ſeparatum. Gail. *l. 1. Obſerv. 69. n. 2.* Et hinc licet excipere:

Kläger

Verwundert ſich nicht wenig/daß N. mit einer Intervention darff aufgezogen kommen/und ſich bey der angeſtalten Klage zu immiſciren/ da doch ſein prætendirtes Recht mit der ſtreitigen Sache gar nichts zu thun hat / ſondern von derſelben gantz ſeparat und unterſchieden: Und weil in ſolchem Fall die Intervention nicht ſtatt hat/Carpz. *l. 3. Reſponſ. 21. n. 10. 11.* ſo achtet Kläger ſich auch nicht ſchuldig darauf einzulaſſen / und bittet vielmehr/ Intervenienten cum refuſione expenſarum abzuweiſen.

I. Et ante & poſt litem conteſtatam *, minimè tamen poſt latam & publicatam ſententiam, aliqvis in Judicio pro ſuo intereſſe *intervenire poteſt* a), niſi ab illâ ſententiâ intra decendium, à tempore latæ ſententiæ computandum, appellaverit, Gail. *lib. 1. obſerv. 70.* Carpzov. *P. 1. Conſt. 3. def. 30. n. 5. ſeqq.* Berl. *d. l. n. 18. ſeqq.*

* *Adde & tam in primâ, qvàm ſecundâ inſtantiâ, qvæ eſt appellationis. Berl. d. l. n. 36.*

a) Et qvidem invitis litigantibus, Ordin. Proceſſ. *tit. 15.* Contra reluctantem enim pronunciatur:

Daß

Daß Kläger / vel Beklagter / seines Vorwendens ungeacht / auf Intervenientens Einbringen sich einzulassen schuldig.

II. Nunquam tertius interveniens in judicio admitti debet, priusquam de Jure suo & interesse summariè saltem per testem unicum, vel per instrumentum, aut per præsumptiones apparentes docuerit *, Zanger. *de Except. p. 3. c. 26. num. 137.* Vult. *lib. 2. Jurispr. Rom. c. 30, n. 72.* Gail. *l. 1. O. 69. n. 4. 5.* Carpz. *d. l. n. 9.*

* *Quòd si intervenientis probatio debilis, & præsumptio malitiæ non omninò elisa sit, ne res in suspensò relinqvatur*, potest Judex juramentum intervenienti deferre *b*), *qvò ab omni fraudis & collusionis suspicione se purget.*

b) Juxta Ordinat. Processſ. *tit. 15. in fin.* & qvidem mediante sententiâ:

Daß Intervenientens Suchen nicht statt hat / es könte und wolte denn derselbe / daß solches nicht gefährlicher weise / sondern seines Interesse wegen geschehe / eydlichen erhalten / darmit würde er billich zugelassen / ergehet so dann darauf ferner / was recht ist.

Vel:

Würde Intervenient, daß sein Suchen nicht gefährlicher weise / sondern seines Interesse halben geschehen / eydlichen erhalten / inmaßen ihme zuthun oblieget / so ergehet darauf ferner / was recht ist.

Præstitô juramentô Interveniens poterit interventionem repetere, responsionemqve urgere:

Inter-

Intervenient

Hat nach Anleitung des jüngsten Urthels das zuerkante Jurament, besage der Registratur, würcklichen abgeleget; Dannenhero versiehet er sich/ es werde Kläger nunmehro auf die Intervention sich einlassen; Maßen dieselbe zu dem Ende nochmahls wiederholet wird.

Sin Actor responsionem deneget, pronunciatur:

Daß Kläger nunmehr auf die Intervention sich einzulassen schuldig.

Sin autem Interveniens juramentum in termino non præstet, Actori contumaciam accusare licet:

Kläger

Hätte sich versehen/ es würde Intervenient, dem Urthel zu Folge/ das ihme zuerkante Jurament würcklich abgeleget haben: Weil er aber solches nicht gethan/ so beschuldiget Kläger desselben Ungehorsam/ und bittet zu erkennen/ daß Intervenient sich an dem Jurament verseumet/ und dessen Intervention nicht zuläßlich.

Et judex pronunciat:

Daß Intervenient an dem zuerkanten Jurament sich verseumet/ und ist die Intervention nunmehr nicht zuläßlich.

III. Super interventione Magistratûs, privilegium suum urgentis, pronunciandum est, antequam Judex in causâ Principali ulteriùs procedat, Carpzov. *part. 1. Constit. Elector. 3. Defin. 31.*

Aa Magi-

Magiſtratus enim, cui privilegium fori vel exemptionis à Camerâ vel alio Judicio competit, vel quod ejus ſubditi & Cives in alieno foro conveniri non poſſint, rectè etiam ratione ſui intereſſe, & Privilegii in illo Judicio inferiori, ubi ſubditi conveniuntur, comparere, intervenire, intereſſe ſeu privilegium allegare, & ſubditos avocare; vel ſi in Camerâ, vel alio Judicio ſuperiori conveniantur, exceptionem incompetentiæ opponere, & ſubditos à Camerâ vel alio Judicio ſuperiori, non quidem per modum avocationis, ſed per viam exceptionis declinatoriæ retrahere poteſt, adeò, ut, etſi ſententia illa, in quâ ſubditis conventis litis conteſtatio eſt impoſita, vires rei Judicatæ acceperit, tamen ſi Magiſtratus interveniens, ratione ſui privilegii & intereſſe, pro civibus judicio accedit, Judex ulteriùs in causâ procedere nequit, antequam ſuper puncto interventionis fuerit judicatum, & ſi Judex non obſtante allegatò & inſinuatò privilegiò in causâ principali contra ſubditos pergat, ſe competentem pronunciet, & ſolo etiam Magiſtratu appellante, interim contra illos in contumaciam procedat, illud tanqvam injuſtè attentatum ante omnia revocari, & Judici à quo mandari debeat, ut pendente appel-

latio-

latione nihil porrò contra subditos tentet, idque sub pœnâ mandato inhibitionis insertâ. Hæc Berlich. *d. concluſ. 25. n. 6. & 7.*

§. XII.

Gvarandæ præſtatio *

QVamvis Gvarandam præſtari *in Proceſſu Executivo* haud neceſſe ſit* c), per ea, quæ eleganter tradit Coler. *de Proceſſ. Exec. p. 4. c. 3. n. 17.* placuit tamen de eâ in hâc generali parte agere, cùm plerumque hodiè evitandæ prolixitatis causâ præſtari ſoleat. Circa hunc verò Gvarandæ præſtationis actum haſce obſervari velim regulas:

* *Quæ introducta in Judiciis Saxonicis, in Jure Civili ignoratur.*

* *Scil. qvia in Proceſſibus ſummariis Gvaranda exigi non ſolet, Carpz. in Proceſſ. tit. 9. art. 4. n. 43. Ergò nec in matrimonialibus, Beuſt. de ſponſal. & matrim. part. 1. c. 1. ſed num in criminalibus præſtanda? utiqve ſi reus ordinariâ accuſatione conventus & accuſatus eam exegerit, Carpzov. d. l. n. 31. An in Proceſſu ex L. diffamari? Non qvidem à diffamatô & provocante, ſed à diffamante & provocato, nempè qvia ille rei potius, hic actoris partes ſuſtinet, Carpz. d. l. n. 46.*

c) Si autem vel ex ignorantiâ, vel ex malitiâ gvaranda à reo petatur, Actor replicare poteſt:

Kläger

Muß ſich verwundern / daß Beklagter ſich nicht geſcheuet / von ihm zu begehren / daß er die Gewehr

der Klage angeloben solle / da ihme doch nicht unbewust seyn kan und soll / daß in summariis, und sonderlich in Executivis die Gewehrs-Leistung nicht nöthig; Dannenhero versichet sich Kläger / es werde Beklagter von seinem ungegründeten postulato abstehen / und sich zur geforderten recognition willig beqvemen: In dessen Entstehung wird gebeten / ihn darzu anzuhalten.

Idqve fit per sententiam:

Daß Beklagter / seines Vorwendens ungeacht / auf die wider ihn erhobene Executions-Klage sich einzulassen schuldig / etc.

I. Gvaranda ab actore non debet præstari, nisi reus eam petierit, cùm concernat potissimè Jus ipsius partis, ut scil. reus sit indemnis, super causâ illâ ab omnibus aliis, qui eum deinceps convenire voluerint, & ne Actor eâ præstitâ libellum suum mutare, nec Juramentum Reo deferre possit. Berl. *P. 1. Concl. 19. n. 14. seqq.* Term. *c. 207.* Moller. *P. 1. Constit. Elector. c. 4. n. 2. seqq.* Ob qvos insignes effectus cuilibet reo svaserim, ne prius ad Actoris libellum respondeat, qvàm ipse Actor Gvarandam præstiterit, *qvod & de Jure facere tenetur* d).

d) Id si recuset, præstatio ei injungitur per sententiam:

Daß Kläger / seines Vorwendens ungeacht / die gesonnene Gewehr der Klage anzugeloben schuldig.

Vel:

Wür-

Würde Kläger die gesonnene Gewehr der Klage angeloben/ innmaßen ihme zu thun oblieget/so ist Beklagter/etc.

In criminalibus autem hoc modo:

Würde Ankläger die gesonnene Gewehr würcklich angeloben/innmaßen ihme zu thun oblieget / so ist Angeklagter auf die angestellte peinliche Anklage sich einzulassen schuldig/etc.

Formula Exceptionis non præstitæ Gvarandæ talis esto:

P. P.

KAn Beklagter nicht unerinnert lassen / welcher Gestalt / ob er wohl auf angesponnene Klage sich Hauptsächlich einzulassen / keinen Scheu noch Bedencken trage / dennoch er solches nicht Ursache habe / in Erwägung/ ihm noch keine Gewehr angelobet noch geleistet worden.

Damit nun zu grösserer Weitläufftigkeit nicht Ursach gegeben werde:

Als bittet er gehorsamlich auß Obrigkeitlicher Macht Klägern zu Leistung solcher Gewehr anzuhalten / Gestalt er denn solche erwartet / und hernachmahls Litem zu contestiren erbötig ist.

II. Gvaranda *actu corporali & realiter* e) præstanda est, hoc est vel stipulatâ manu, vel tacturâ

baculi, an den Gerichts-Stab / *part. 1. Const. Elect. 4.* & ibidem Carpz. *Defin.* 1. Term. *d. l. n. 7. & 8.* Zanger. *de Except. P. 2. c. 21. n. 60.* Moller. *d. l.* *

e) Unde pronunciatur:

Daß Kläger die gesonnene Gewehr der Klage würcklich anzugeloben schuldig.

Et præstitâ gvarandâ sententionatur:

Dieweil Kläger die gesonnene Gewehr der Klage würcklich angelobet / so ist Beklagter / seines Vorwendens ungeacht / etc.

* *Sed an reus flagitare potest, ut Gvaranda per pignora vel Fidejussores præstetur? Nulla causa est, cur hoc ei concedatur; Accedit, qvòd Elector noster neqve pignorum, neqve fideijussorum mentionem ullam fecerit, cùm formam præstandæ ejus definiret in part. 1. Constit. 4. & Ordinat. Processⁱ. tit. 12.*

Formula offerendi Gvarandam.

WJewohl Kläger nicht siehet / warum von Beklagten die Gewehrs-Leistung so stricté erfordert werden will / in Erwägung / in executivis dieselbe gantz keine Statt findet; so ist er dennoch erbötig / in Beklagtens Suchen zu willigen / gestalt er dann die Gewehr hiermit angelobet / und solche ad Acta zu registriren bittet.

III. Actuarius Judicii præstitæ Gvarandæ modum in actis fideliter *consignare tenetur* f), & qvi-

qvidem hiſce formalibus: Actô hat N. N. die geforderte Gewehr der Klage durch einen Hand-Schlag würcklich angelobet / und iſt ſolches zur Nachricht hieher regiſtriret worden/den ꝛc.

f) Si conſignatio negligatur, pronunciatur:

Würde / welcher geſtalt die geſonnene Gewehr der Klage angelobet/zu denen Acten regiſtriret werden/ allermaßen ſolches dem Gerichts-Schreiber zu thun oblieget/ſo iſt ꝛc.

§. XIII.
Satisdatio.

SAtisdationis Actus, die Beſtellung des Vorſtandes/ & in Cauſis Ordinariis & Summariis * *præcisè eſt neceſſarius* g), adeò, ut illo deficiente Reus reſpondere haud teneatur, ſed hoc modo excipere poſſit:

* *Et malè omninò Chilian König. in Proceſſ. c. 46. num. 2. exemit ab hôc onere Proceſſum executivum, puta cùm agitur ex inſtrumentô paratam executionem habente. Rectius illi, qvi actorem hôc qvoq; Proceſſu ſatisdare voluerunt, qvorum opinionem diſertis verbis approbavit Elector in Ord. Proceſſ. tit. 6. §.* Dieweil aber. *Coler. de Proc. Execut. P. 4. c. 3. n. 20. Berl. P. 1. Concl. 20. n. 18. Sed & in Criminalibus hanc ſatisdationem exigi ſcribit Carpzov. P. 1. C. 5. Defin. 23. utut ex ſanctione criminali Caroli V. accuſator cuſtodiæ ſit tradendus. An verò in Judicio reconventionis ſatisdari oporteat, dubitari poteſt. Sed veriùs eſt, ut ſatisdetur, non qvidem pro reconventione, ſed* pro damnis & expenſis litis *h), Carpzov. in Proceſſ. tit. 9. art. 5. n. 181.*

g) Cùm

g) Cùm satisdatio referatur ad exceptiones dilatorias *C. 3. p. 1.* Ordinat. Processſ. *tit. 11. §.* Do ſich ꝛc. Zang. de Except. *p. 2. c. 21. n. 1.* eæqve ſint actus proceſſus accidentalis, non poteſt eſſe actus præcisè neceſſarius, præſertim cùm ea non ſit præſtanda, niſi à reo petita. Ordinat. Proceſſ. *tit. 11. §.* Do ſich ꝛc. qvæ tamen petitio poterit negligi, &, ſi hoc fiat ſaltem in primo termino, actor à ſatisdatione liber eſt. Carpz. *l. 2. Reſponſ. 76. num. 6. & ſeqq.*

h) Hinc formula pronunciandi:

Daß Wiederkläger den geforderten Vorſtand vor die Expenſen zu beſtellen ſchuldig.

P. P. Es hat zwar Beklagter N. N. in beniemten Termino des heutigen Tages ſich vor dieſem löblichen Judicio einfinden wollen / iſt auch allen Falls erbötig/auf die erhobene Klage durch förmliche Antwort den Krieg Rechtens zu befeſtigen. Nachdem aber Notorium, daß Kläger in dieſen Landen weder mit Mobilien noch Immobilien angeſeſſen / Als erwartet er von ihm gnugſame Beſtellung des Vorſtands/und wenn dieſes geſchehen / behält er ſich / ſeine Nothdurfft ferner beyzubringen/ bevor.

Regulæ circa hunc Satisdationis actum notari poterunt ſeqventes:

I. Qvilibet Actor * in loco Judicii * *haud poſſeſſionatus* i) præſtare cautionem * pro Expenſis & reconventione * tenetur *. Hinc communis

nis illa pronunciandi formula: **Würde Kläger den gefoderten Vorstand** pro reconventione & expensis **bestellen/so wohl auch die gesonnene Gewehr der Klage würcklichen angeloben / inmaßen er denn zu thun pflichtig / so wäre Beklagter auf erhobene Klage sich einzulassen und zu antworten schuldig.**

* Reus in forô nostrô ab omni satisdatione est immunis (*k*), *Berl. p. 1. Concl. 20. n. 64. nisi suspicionem fugæ subeat: tunc enim Judicio sisti vel judicatum solvi compellitur. Actor autem cavere cogitur, seu ipse in Judiciô experiatur, seu per Procuratorem. Sed Procurator etiamsi nihil habeat in bonis, hâc cautione non oneratur, ubi Actor possessiones habet. Qvanqvam Syndicum ac fiscalem universitatis nomine agentem onerari placuit, si illi, qvi in universitate sunt, res immobiles qvidem possideant, sed non renunciaverint beneficio divisionis. Qvod Domini Syndici notare debent; ne ubi cum Syndicatu, cui nullam divisionis renunciationem inseri curarunt, compareant, ipsis dicatur: Domini cavete, Carpz. in Process. tit. 9. art. 5. n. 53.*

* *Qvod dicit*, in loco Judicii, *illud cum granô salis accipiendum est, scil. sufficit, actorem res immobiles possidere in districtu illius Principis, sub qvô lis vertitur, qvantumvis in eô locô, ubi lis ventilatur, res sitæ non sint, part. 1. Constit. 5. Itaqve & ei cautionem remitti placuit, qvi in forô aliqvo Electoratus Saxonici actionem instituit, & in Episcopatu Misnensi, aut Martisburgensi, aut Naumburgensi possessiones habet. Nam Episcopatus non qvidem de territorio, sed tamen in territorio Electoris nostri esse constat, Carpz. in Process. d. l. num. 77. Illud observandum, qvod actor, ut ab onere satisdationis liberetur, haud necessum habeat, bona consensu Magistratus, sub qvo sita sunt, oppignorare. Constit. 5. part. 1.*

i) Si enim actor possessionatus sit, idqve in continenti docere potest, pronunciatur:

Bb Däß

Daß Kläger mit dem geforderten Vorstand billich zu verschonen.

Sin autem possessio bonorum tantùm allegetur, probatio injungitur:

Würde Kläger/daß er in diesen Landen mit unbeweglichen Gütern angesessen/ beybringen / so ist Beklagter/etc.

Sin possessio doceatur, sententia talis fertur:

Dieweil Kläger / daß er mit unbeweglichen Gütern in diesen Landen angesessen/beybracht / so wird er mit Bestellung des geforderten Vorstands nunmehr billich verschonet.

* Pignoribus vel fidejussoribus *l*), *prout actori placuerit. Sed sciri debet, eos demum Fidejussores probari, qvi & bona immobilia possideant, & foro renunciaverint. Sed cum iniqvum esset, actorem, qvi neqve pignora habet, neqve Fidejussores invenire potest, à Judicio repellere, ideò aliqvando juratoriâ cautione* contentus *esse jubetur reus, dummodò ille integræ vitæ & existimationis sit,* & juravit credere *m*), *qvòd nullâ diligentiâ pignora vel Fidejussores conseqvi possit. Qvid verò, si à Principe hæc cautio exigatur? Hic qvidem se oneri isti subducere non poterit, jurabit tamen solummodò de Reconventione, Carpzov. lib. 2. Respons. 81. & in Process. tit. 9. art. 5. n. 18. seqq.*

* *h. e. De damnis & expensis litis refundendis in casum succumbentiæ, & de stando & respondendo in eodem judicio, coram eôdem Judice, in casu propositæ reconventionis.*

* *Videl. ad instantiam rei: Qvi si huic Juri suo renunciaverit, vel eam in primo statim termino petere neglexerit, actor ab hoc onere liber esse incipit.*

k) Qvod si autem actor eam à reo exigat hoc modo:

Kläger

Kan nicht vorbey zu erinnern / daß Beklagter weder

in

in diesen Landen noch sonsten angesessen; Damit nun das Judicium nicht möge eludiret/und die actio inanis werden/ so bittet er / Beklagten zu Bestellung gnugsamer Caution nicht allein de judicio sisti, sondern auch judicatum solvi anzuhalten/etc.

Reus poterit excipere:

Beklagter

Vernimmet mit Befrembdung/daß Kläger sich nicht gescheuet/von ihm caution zu fordern/da ihme doch bewust seyn soll/daß solche der Beklagte zu bestellen nicht schuldig / derowegen bittet er / Klägern mit seinem ungegründeten Suchen gäntzlichen abzuweisen.

Idqve fit mediante sententiâ:

Daß Klägers Suchen nicht statt hat.

Vel:

Daß Beklagter mit der geforderten Caution billich zu verschonen.

Si verò reus de fugâ sit suspectus, actor poterit replicare:

Kläger

Weiß sich wohl zu bescheiden/daß der Beklagte zu Bestellung einiger Caution regulariter nicht könne angehalten werden: Dieweil es aber mit Beklagten die Bewandnüß hat / daß er sich von hinnen zu wenden Vorhabens / auch zu dem Ende schon unterschiedliche Sachen weggeschaffet/so mag er bey so gestalten Sachen der geforderten Caution sich nicht entbrechen: Allermaßen denn also zu erkennen gebeten wird.

Qvod etiam fieri solet:

Daß Beklagter/seines Vorwendens ungeacht/den geforderten Vorstand zu bestellen schuldig.

l) Formula pronunciandi est hæc:

Würde Kläger den geforderten Vorstand der Wider-Klage und Unkosten halben mit Bürgen oder Pfanden bestellen / inmaßen ihme zu thun oblieget/so ist Beklagter/2c.

Vel:

Daß Kläger den geforderten Vorstand pro reconventione & expensis mit Bürgen oder Pfanden zu bestellen/und so dann Beklagter 2c.

Cæterùm notandum, pignus qvoqve sufficiens esse instrumentum obligationis, si istud in judicio exhibeatur ac deponatur, additis literis reversalibus de non exigendâ pecuniâ ante litis egressum. Carpz. *l. 2. Resp. 77. n. 12.* Qvô factô sententionatur:

Daß Kläger den Vorstand zur Gnüge bestellet.

m) Formula sententionandi est hæc:

Würde Kläger schweren / daß er so viel nicht in Vermögen/glaube auch nicht/daß er nach angewandten möglichen Fleiß den geforderten Vorstand mit Bürgen oder Pfanden bestellen könne / so wird er solchen mit seinem leiblichen Eyde zu bestellen billich nachgelassen.

Notandum circa hanc cautionem juratoriam; 1. Qvod ea qvandoqve sit restringenda ad solam reconventionem, non ad expensas, hinc sententia:

Daß Kläger die gefoderte Caution, jedoch allein pro reconventione mit seinem Eyde zu bestellen schuldig.

2. Qvod Actor admissus ad cautionem juratoriam juramento non liberetur, licet postea fidejussores offerat: Qvod si ergò pro liberatione alleget:

Klä-

Kläger

Ist zwar des jüngst gesprochenen Urthels / darinnen ihme die juratorische Caution zuerkant / noch erinnert / hätte auch / demselben zu Folge / das Jurament würcklichen ablegen wollen / wenn sich nicht N. ultrò erkläret / cautionem vor ihn zu bestellen; Bey solcher Bewandnüß nun wird es des Juraments nicht bedürffen / sondern vielmehr zu erkennen seyn / daß Kläger mit dem Jurament zu verschonen / etc.

Reus poterit excipere:

Beklagter

Urgirt wider Klägern nicht allein seine eigene oblation, darinnen er sich zur Juratorischen Caution anerboten / sondern auch das Judicatum, darinnen dieselbe allbereit zuerkant / auß welchen sich Beklagter nicht kan setzen lassen / und wil demnach Klägers ungegründetem Vorgeben hiermit meliori modo contradiciret haben.

Judex autem pronunciat:

Daß Kläger / seines Vorwendens ungeacht / die in vorigem Urthel zuerkante eydliche Caution zu leisten schuldig.

Qvod si actor detrectet, pronunciatur:

Daß Kläger vorigen Urthel nochmahls Folge zu leisten schuldig / ehe und zuvor solches geschiehet / ist Beklagter auf die erhobene Klage sich einzulassen nicht pflichtig.

Qvod etiam locum habet, si aliam cautionem sine justâ causâ deneget, Ordinat. Procesf. *tit. 11. §.* Do sich auch / etc.

II. *Posſidentes res mobiles* n) precioſas non tenentur ſatisdare. Hinc Doctores, qui Bibliothecas precioſas poſſident, nec propter dignitatem in fugæ ſuſpicionem venire poſſunt, meritò ab onere ſatisdationis ſublevantur, ſicut & Mercatores magnam negotiationem vel mercaturam exercentes, Carpzov. *part. 1. Conſtit. Elect. 5. Def. 19.*

n) Qvòd etiam pertinet ad poſſeſſorem annuorum redituum, qvi referuntur ad immobilia. *Clem. 1. de Verb. Sign.* Berl. *p. 1. Concluſ. 20. n. 40.* Item ad eum, cui competit actio ad bona immobilia. *arg. l. 143. ff. de V. S. l. 15. ff. d. R. J.* nec non ad creditorem pecuniæ hereditariæ, cujus dies nondum ceſſit. Carpz. in Proceſſ. *tit. 9. Art. 5. n. 120.* In his & ſimilibus caſibus pronunciatur vel ſimpliciter:

Daß Kläger mit Beſtellung des geforderten Vorſtandes / geſtalten Sachen nach / billich zu verſchonen.

Vel addita ratione decidendi:

Daß Kläger mit Beſtellung des geforderteñ Vorſtands geſtalten Sachen nach / und weil er unablegliche gewiſſe jährliche Zinſen zu fordern hat / Vel: Weil er zu unbeweglichen Gütern in dieſen Landen rechtmäſſige Zuſprüche und Anforderung hat / Vel: Weil er gnugſamen Schein zu denen Acten bracht / daß er in dieſen Landen unbetagte Erbegelder zu fordern habe / billich zu verſchonen.

De qvanto ſatisdationis notandum, illud [illegible] a reo, neqve ab Actore eſſe definiendum, ſed conſiſtere in arbitrio judicantis. Ordin. Proceſſ. *tit. 13. §.* wie hoch. Ordinarium autem ſunt qvinqvaginta floreni d. l. Carpz. *p. 1. C. 5. def. 8.* Hinc pronunciatur:

Würde

Würde Kläger den geforderten Vorstand der Wider-Klage und Unkosten halben mit 50. fl. bestellen/ immaßen ihme zu thun oblieget / so ist 2c.

Vel:

Daß Kläger den geforderten Vorstand auf 50. fl. hoch zu bestellen schuldig/ etc.

§. XIV.

Rei conventi ad petitionem Actoris responsio.

VOcabulum responsionis est æquivocum; vel enim strictè vel latè accipitur: Hoc modo denotat etiam exceptionum oppositionem. Hinc nec Reus, cui in Judicio injuncta fuit responsio *, ab exceptionibus opponendis arcetur, quia vocula judicati vel sententiæ (**zu antworten**) non semper importat litis contestationem, sed quandoque etiam exceptiones adhuc proferendas indicat, Modest. Pistor. *vol. 2. Consil. 37. n. 19. & Cons. 24.* quem sequitur Carpzov. *part. 1. Const. Elect. 3. Definit. 7. n. 5.* Illo modo accepta *Responsionis* vocula sumitur pro litis-contestatione *, *quæ est vel solennis, vel minus solennis* o). Illa in causis ordinariis, hæc in causis summariis locum habet, & est nihil aliud, quam

quàm adversæ partis contradictio, & act⁹ ille, qui aliàs in causis ordinariis post ipsam litis contestationem subsequi solet; nempè positionalium seu articulorum exhibitio, aut meritorum causæ disputatio. In causis verò executivis, qvando scil. agitur ad Executionem ex instrumento liquido, **auf klare Brieff und Siegel**/ *pro litis contestatione æstimatur* p) instrumenti producti recognitio vel jurata diffessio. Zang. *de Except. part. 1. c. 2. num. 24.* Coler. *de Processf. Execut. part. 3. c. 1. n. 97.*

* *Cùm non nemini injuncta esset responsio sine mentione litis contestandæ, his verbis:* sich einzulassen und zu antworten / *existimavit Curia Lipsiensis, tacitè litis contestationem esse injunctam, & adeò reum dilatoriis exceptionibus exclusum. Verùm Senatus Appellationum hanc Curiæ sententiam reformavit, qvasi reo his verbis exceptiones dilatoriæ essent reservatæ. Qvam opinionem non modo secutus est Scabinatus Lipsiensis, sed etiam confirmavit Elector in noviss. Decis. 14. Vid. Carpz. lib. 2. Resp. 8.*

* *Qvæ in foro nostro statim in primo termino post exceptiones dilatorias subnectenda est. Aliàs reus in expensas termini condemnatur. Qvanqvam super eventuali litis contestatione non antè judicandum est, qvàm ubi super exceptionibus dilatoriis pronunciatum, Constitut. Elect. 3. & ibi Carpzov. Definit. 1. 2. 3.*

o) Dividitur præterea litis contestatio

1. In *Affirmativam* & *Negativam*;

Affirmativa est vel

Vera vel *præsumpta*:

Hæc dicitur, qvæ facta fingitur, vel qvando Principi libellus offertur. *l. 1. C. Qvando lib. Pr. obl.* vel qvando reus ob contumaciam

pro

pro confesso habetur. *l. 2. C. Ubi in rem act.* Sich. *ad. l. un. C. de Litis contest. n. 6.*

Vera litis contestatio est, qvæ fit expresfis verbis affirmativis, estqve vel

Simplex, qvæ fit per puram confesfionem *l. 21. ff. de judiciis*, vel

Conditionatam, qvæ fit per confesfionem cum annexâ exceptione qvâdam peremptoriâ. *l. 9. C. de Except.* Gœdd. *ad l. 36. ff. de V. S. num. 21.*

Negativa est, qvæ fit per negationem, estqve vel

Explicita, vel *Implicita*.

Explicita est, qvando reus simpliciter absqve ullâ conditione vel limitatione actionem negat.

Implicita est, qvâ non simpliciter, sed implicitè narrata prout narrantur, & petita, prout petuntur, fieri negantur. Emericus à Rosbach. *in prax. civ. tit. 49. n. 11. 12. 13.*

Estqve præterea litis contestatio negativa vel

Generalis, qvâ ad omnia libelli capita una datur responsio. Vel

Specialis, qvando ad singula libelli capita plenè respondetur, *cap. 6. X. de jurum. calumniæ.* Rosb. *d. l.* Item est vel

Formalis, qvæ fit per verbum nego, vel

Virtualis, qvæ fit per verba æqvipollentia, credo & nego. Carpz. in Procesf. *tit. 10. art. 3. n. 12. & 41.*

2. Dividitur Litis contestatio in

Puram, qvæ fit purè atqve sine conditione, & in

Eventualem seu *conditionalem*, qvæ fit in eventum exceptionum dilatoriarum remotarum. Ordinat. Procesf. *tit. 11. pr.*

3. In *Conjecturalem* & *Juredicialem*:

Conjecturalis est, qvâ negatur factum ab Actore affirmatum.

Juredicialis est, qvâ negatur jus ab Actore allegatum.

Formula litem contestandi potest esse talis:

Beklagter

Saget mit Vorbehalt aller rechtlichen Nothdurfft/ animo litem contestandi, daß er der Klage/ immaßen dieselbe anbracht / nicht geständig: Dannenhero

negiret er 1. Daß 2c. Negat ergò narrata, prout narrantur, & petita fieri debere, Bittet auch/ Klägern mit seinem Suchen abzuweisen / und ihn von der angestalten Klage zu absolviren / zu dem Ende opponiret er Klägern Exceptionem actionis non competentis, &c. Da aber Kläger sich eines Beweises anmaßen wolte/auf solchen Fall will Beklagter ihme seinen Gegen-Beweiß/Eydes delation und andere rechtliche Nothdurfft vorbehalten haben.

Si litis contestatio sit perfecta, sententionatur:

Auf Klage/Antwort und erfolgte Gesetze / N. Klägern / an einem/ N. Beklagten/ anders Theils/ erkennen / etc.

Dieweil Beklagter auf die Klage geantwortet / und solcher nicht geständig.

(Ita, si reus simpliciter libellum negaverit, si autem partim affirmaverit, partim negaverit, ita formatur: nicht allenthalben geständig.)

So ist Kläger den Grund derselben/und so viel ihme daran verneinet/in Sächsischer Frist / wie recht/ zu erweisen schuldig / darwider Beklagten sein bedingter Gegen-Beweiß/Eydes delation und andere rechtliche Nothdurfft billich vorbehalten wird/ ferner darauf zu beschehen/was recht ist.

Si autem reprobatio & juramenti delatio reservata non sit, ita concipitur:

Darwieder Beklagten seinen Gegen-Beweiß und andere rechtliche Nothdurfft.

Qvod si reus litem simpliciter affirmativè contestetur, pronunciatur:

Die-

Dieweil Beklagter auf die erhobene Klage geantwortet / und solcher geständig / so ist er auch die libellirte / etc.

Aliter autem sese res habet in Actione negatoriâ, in qvâ, sicuti litis contestatio debet esse affirmativa h. m:

Beklagter

Saget animo litem contestandi, daß er nicht in Abrede / daß er Klägers Felder mit seinem Schafen betrieben / gestehet auch / daß er bey der possess, vel qvasi, biß Kläger ein anders in ordinario außgeführet / geschützet; Negiret aber / daß Kläger solches zu leiden nicht schuldig / zu dem Ende opponiret er exceptionem possessionis immemorialis, consvetudinis, præscriptionis, &c.

Ita sententia eum in modum concipienda:

Dieweil Beklagter auf die erhobene Klage geantwortet / und solcher geständig / darneben aber auf ein Befugnüß und herkommen sich beruffen / so ist er solches in Sächsischer Frist / wie recht / zu erweisen schuldig / darwider Klägern sein Gegen-Beweiß und andere rechtliche Nothdurfft billich vorbehalten wird / etc.

Idem valet, si actum sit ex *L. Si contendat*, vel ex *L. Diffamari*: Illo casu sententia est talis:

Dieweil Beklagter auf die erhobene Klage geantwortet / und in keiner Abrede / daß er etc. So ist er solches in Sächsischer Frist / wie recht / zu erweisen schuldig / darwider Klägern sein Gegen-Beweiß und andere rechtliche Nothdurfft billich vorbehalten wird / ferner darauf zu beschehen / was recht ist.

Hoc verò ejusmodi:

Dieweil Diffamant der Diffamation geständig/so ist er solche in doppelter Sächsischer Frist/ wie recht zu erweisen schuldig/darwider Diffamaten seine gegen-Nothdurfft billich vorbehalten wird.

Cessat hoc, adeòqve actori etiam in actione negatoriâ probatio injungitur, si non subsistat in vindicatione libertatis, sed facta qvædam simul admisceat, Carpz. in Procesſ. *tit. 13. art. 1. n. 29.*

p) Adeoqve non admittitur solennis litis contestatio: Qvod si autem reus litem contestari audeat, contra eum poterit excipi:

Kläger

Vernimmet nicht ohne Befrembdung/daß Beklagter an statt der geforderten recognition sich unterfangen/ordentlich litem zu contestiren/und die libellirte Schuld zu leugnen. Weil aber dergleichen in causis executivis, und da auf klar Brieff und Siegel geklaget/ nicht bräuchlich und auch nicht zuläßlich. Carpz. in Procesſ. *tit. 22. art. 2. n. 6. 7. 21.* So kan sich Kläger darmit nicht abweisen lassen / sondern will der recognition des Documents nochmahls erwartet/ und in Verbleibung ihn solche aufzulegen gebeten haben.

Hinc etiam per sententiam rejicitur:

Daß die Litis contestation dißfalls nicht statt hat/ sondern es ist Beklagter / seines Vorwendens ungeacht/die libellirte und originaliter producirte Obligation zu recognosciren / oder eydlichen zu diffitiren schuldig.

Vel:

Daß Beklagter die libellirte und originaliter producirte Obligation zu recognosciren / oder eydlichen zu diffi-

diffitiren schuldig/und hat die Litis contestation dißfalls nicht statt.

Aliud verò obtinet, si omnia facta libelli ex documentis libellatis in continenti demonstrari neqveant, tunc enim litis contestatio admittitur: & si contra eam Actor excipiat:

Kläger

Hätte sich nicht versehẽ/daß Beklagter seine Executions-Klage würde geleugnet/und recht ordentlich litem contestiret haben; Sintemahl auß einem klaren document und executivè geklaget/welche/juxta notoria keine Litis contestation, sondern nur blosse recognition erfordert: welche er auch von ihme nochmahls will gefordert / widrigen Falls aber desselben Ungehorsam zu beschuldigen vorbehalten haben.

Reus poterit replicare:

Beklagter

Hätte sich hingegen nicht versehen/daß Kläger wider die Litis contestation etwas würde erinnert haben; Und ob er wohl vorgiebet/daß er executivè auß einem Document geklaget/ so ist es doch mit der vermeinten Executions-Klage also bewandt / daß alle libellirte facta auß dem Document nicht können verificiret werden: In welchen Fall die Litis contestation gar wohl statt findet. *Decis. Elect. 12. in fin.* Carpzov. *l. 2. Resp. 63. n. 21.* Qvibus consideratis, kan Beklagter zu der urgirten recognition sich noch zur Zeit nicht verstehen / sondern lässet es bey der einmahl geschehenen litis contestation bewenden / und will rechtliche Erkäntniß darüber erwarten.

Et postea judex pronunciat:

Daß Kläger / seines Vorwendens ungeacht / auf Beklagtens litis contestation sich einzulassen schuldig.

Circa litis contestationem seqventes sunt notandæ regulæ:

1. Reus, si actio sit fundata, litem contestari tenetur. *c. 2. de litis cont. in 6.* sine eâ enim ad sententiam judex procedere neqvit. *c. 1. X. Ut lite non contestatâ*, ejusqve omissio Processum facit nullum. *cap. un. de litis cont.* Hiltrop. Processs. judiciar. *p. 3. tit. 1. n. 5.* Rosbach. *in pr. civil. tit. 49. n. 2.*

Qvod si ergò reus litis contestationem renuat, ad eam compelli poterit per sententiam:

Daß Beklagter / seines Vorwendens ungeacht / auf die erhobene Klage sich einzulassen / zu antworten / und den Krieg Rechtens zu befestigen schuldig.

Qvod si altero termino reus non pareat, præcedente contumaciæ accusatione pronunciatur:

Daß Beklagter vorigen Urthel Folge zu leisten schuldig; Mit der außdrücklichen Verwarnung / daß in Verbleibung dessen / lis pro affirmativè contestatâ und er pro confesso billich zu halten.

Sin in contumaciâ reus perseveret, definitiva seqvitur sententia:

Daß nunmehro lis pro affirmativè contestatâ, und Beklagter pro confesso billich zu halten / derwegen er etc.

2. Litis contestatio debet fieri specificè & sine adjectione. Ordinat. Processs. *tit. 16. p. 1. C. 10.*

Sin reus contra agat, pronunciatur:

Daß Beklagter auf die erhobene Klage und alle derselben Puncta anderer gestalt / und richtiger / denn geschehen / auch deutlicher und in specie mit Ja oder Nein / ohne allen Anhang / sich einzulassen / zu antworten / und den Krieg Rechtens zu befestigen schuldig.

3. Ju-

Proba[tio] 2a.

3. Judex litis conteſtationem imperfectam ex officio debet rejicere. Ordin. Proceſſ. *tit. 16.* Carpz. *p. 1. C. 10. Def. 3.*

§. XV.

Probatio *q*).

PRobatio eſt rei dubiæ legitimis argumentis facta oſtenſio, & fit *vel per teſtes* r); *vel per inſtrumenta* s), *vel per adverſæ partis confesſionem* t), *vel per Juramentum* u). Hi omnes probandi modi in proceſſu quidem ordinario admittuntur; *in proceſſu verò ſummario* x) non niſi iſte, qui fit in continenti (Intra ſpatium 6. ſeptimanarum & 3. dierum) per inſtrumenta aut Confeſſionem.

q) In genere probatio dividitur

1. In *probationem ordinariam*, & in *demonſtrationem.*
   Probatio ordinaria pertinet ad proceſſum ordinarium:
   Demonſtratio ad cauſam ſummariam;
   Illa vocatur Beweiſung/ hæc Beſcheinigung. Carpz. *l. 3. Reſp. 75.*
2. Probatio eſt vel *Regularis*, vel *Irregularis*:
   Regularis eſt, qvæ fit lite jam conteſtatâ:
   Irregularis & extraordinaria eſt, qvæ fit ante litem conteſtatam, & ante actionem motam, ad perpetuam rei memoriam. *c. 1. & 5. X. ut lite non conteſtatâ*, & ibi Vallens. *in parat. Juris Canon.* Ordinat. Proceſſ. *tit. 27.*
   Eaqve uti poterit tàm actor, qvàm reus; hic qvidem ſimpliciter, ille verò non, niſi de certis cauſis. *d. l.* Fieri autem debet tantùm per teſtes. Carpz. in Proceſſu *tit. 13. art. 7. n. 51.* Et horum examinatio ad perpetuam rei memoriam ſeqventem in modum peti poteſt:

P. P. Es

P. P. Es werden die zwischen N. Klägern an einem/ und mich/Beklagten / anders Theils / ergangene Acta bezeugen / welcher gestalt wider mich eine schwere Klage angestellet/und wie Kläger selbst die Sache solcher gestalt protrahiret / daß es noch nicht einmahl zur litis contestation kommen: Weil denn solches mir zum höchsten præjuditz geschiehet / und dahin angesehen/ daß mein Gegen-Beweiß desto schwächer gemachet werde; Als habe ich nicht vorbey gekunt/ Zeugnüß ad perpetuam rei memoriam zuführen/zumahln auch die Zeugen bey ziemlichen Jahren: Und will demnach die Artickel / worüber die Zeugen sollen abgehöret werden/ übergeben/ und daß so wohl an Klägern Citationes mit Ubererschickung der Artickel/ob er darauf mit zuläßlichen Interrogatorien einkommen wolle / als auch an die Zeugen außgehen möchten / dienstlich gebeten haben.

Si in termino productionis Actor contra hoc testimonium protestetur, legitimas autem rationes allegare neqveat, pronunciatur:

Daß der Beweiß ad perpetuam rei memoriam nach Gelegenheit dieses Falls zuläßlich; Derowegen nach anderweit an die Parteyen und Zeugen vorgehender gebührender Ladung mit Aufnehmung/ Vereydung und Abhörung derselben/ und sonst allenthalben den Rechten gemäß billich verfahren wird.

Si autem legitimas rationes habeat, eas poterit hoc modo proponere:

Klä-

Kläger

Vernimmet mit sonderbahrer Befrembdung/daß Beklagter sich eines Zeugnisses ad perpetuam rei memoriam anmaßen wollen/auch zu dem Ende etliche Articul und Zeugen übergeben: Ob er wohl zu Behauptung seiner Intention anführet / als wenn die angegebenen Zeugen schon bey ziemlichen Jahren/so ist doch solches nicht genug/ sondern es wird in solchem Fall ein hohes Alter erfordert / Ordinat. Processſ. tit. 27. in pr. Uber dieses/so ist Beklagter selbst Schuld daran/daß die Sache so protrahiret wird/ sintemahl Beklagter sich mit der litis-contestation in die zwey Jahr aufgehalten / und hat auch im jüngsten Termino sich noch nicht dazu beqvemen wollen. Dannenhero bittet Kläger Beklagten mit seinem gesuchten Zeugniß abzuweisen.

Et his attentis pronunciatur:

Daß Beklagtens Suchen nicht statt hat.

Vel:

Daß der Beweiß ad perpetuam rei memoriam gestalten Sachen nach nicht zuläßlich.

3. Probatio est vel Probatio *in ſpecie*, vel *Reprobatio*. Probatio in ſpecie eſt probatio actionis; Reprobatio eſt probatio exceptionis. Ord. Proceſſ. *tit. 21. §.* So auch/etc.

4. Probatio eſt vel *Plena*, vel *Semiplena*. Plena probatio eſt, qvæ tantam judici fidem facit, qvanta ad finiendam controverſiam ſufficit.

Semiplena probatio eſt, qvæ tantam fidem judici non facit, ut ad definitivam ſententiam procedere poſſit, ſed indiget alio adminiculo & juramento ſuppletorio. *l.31.ff. de jurejur. l.3. C. de Reb. credit. l.5. C. de probat.* Ordinat. Proceſſ. *tit. 30.* Hiltrop. in proceſſ. judiciar. *p.3. tit. 8. rubr. de Speciebus probationum. n.1. & ſeqq.*

r) Probatio per testes est probatio, qvâ asseveratione minimùm duorum intentio probanda confirmatur. *l. 12. ff. de testib. l. 9. C. eod.* de cujus forma infrà *Membr. 2. Sect. 2. §. 4. n. 16.*

s) Probatio per instrumenta seu documenta est probatio, qvâ ex scripturis tàm privatis, qvàm publicis intentio probanda confirmatur.

t) Hæc non est vera, & ab aliis distincta probationis species. Si enim facta est ante litem motam, debet probari vel per testes, vel per instrumenta, si verò facta fuerit jam lite motâ, & qvidem in ipsâ litis contestatione, non tàm est probatio, sed potiùs à probationis onere sublevatio. Emericus à Rosbach. *in Prax. Civ. t. 65. n. 31.* & ex eâ, sicuti ex instrumento & testium depositione, probatio descendit. Umm. Disp. ad Processf. *13. θ. 4. n. 17. & θ. 8. num. 35.*

u) Hæc probatio est *qvadruplex*: Alia fit per *jurramentum Judiciale*, alia per *jurramentum Minorationis*, alia per *juratam specificationem*, alia per *jurramentum necessarium*. Probatio per juramentum judiciale est, qvæ fit mediante juramenti delatione adversario facta. *l. 25. §. 3. ff. de probat. l. 12. pr. C. de reb. credit.* Estqve duplex, alia *Actoris*, qvâ licet actori reo negaturo juramentum de actione institutâ deferre. *d. l.* Ordin. Processf. *tit. 18. in pr.* Alia *Rei*, qvâ reo licet Actori juramentum super exceptionibus oppositis deferre. *l. 8. C. de Reb. cred.* Ordinat. Processf. *tit. 18. §.* Do aber. De qvâ probatione infra in Membr. *2. Sect. 2. §. 4.* pluribus.

Probatio per jurramentum Minorationis seu Minutionis est, qvæ fit per dictum juramentum, qvo reus damnum per vim expulsivam & ablativam illatum, & ab actore æstimatum minuit ac moderatur: Ordin. Processf. *tit. 31.* Carpz. in Processu *tit. 12. Art. 4. n. 28.* Ut autem locum habeat, reqviritur, ut damnum illatum sit per violentiam expulsivam & ablativam, ut actor damnum æstimet, & juramentum ante litem contestatam urgeat. *d. l.* Idqve seqventem in modum:

P. P. Sa-

Probatio.

P. P. Saget Kläger zu Anbringung seiner Klage/Als er in dem zu seinen Gute gehörigen/und von seinen Vorfahren erkaufften Holtze etliche Klafftern Scheid schlagen lassen/hat Beklagter nebenst seinen Knechten sich unterfangen/nicht allein solches zu verbieten/ sondern auch/ als Kläger sich daran nicht gekehret / hingegen in seinem Befugniß fortgefahren/und etliche Scheid weggeführet/ihn und die Seinigen mit Gewalt wegzutreiben / und so wohl das allbereit geschlagene Holtz / als auch die Pferde und Wägen mit sich wegzunehmen / welchen Schaden Kläger auf 300. Rthl. schätzet/und weil Beklagter zur gütlichen Abtragung sich nicht beqvemen wollen / so ist Kläger zu Anstellung dieser Klage bewogen worden/und bittet nach erfolgter Antwort zu erkennen / daß Beklagter die 300. Rthl. dafern er durch seinen Klägern-Eyd daran nichts vermindern kan/zu erstatten schuldig.

Licet Reus litem ratione summæ contestetur negativè, actori nulla imponitur probatio, sed statim definitivè pronunciatur:

Auf Klage / Antwort und erfolgte Gesetz/etc. Daß Beklagter die auf 300. Rthl. angegebene Schäden Klägern zu erstatten schuldig; Er könte und wolte deñ angeregte Summa eydlich vermindern/ damit würde er billich zugelassen/und ergehet darauf ferner/ was recht ist.

Formula Juramenti Minorationis est hæc:

Ich N. schwere zu GOtt den Allmächtigen / ob wohl Kläger seine wegen der beschehenen gewaltthätigen Abnahme des Holtzes/Pferde und Wagen erlittenen

nen Schaden auf 300. Rthl. angeschlagen / daß ich doch darfür achte und halte / daß er dessen über 200. Rthl. zum meisten nicht erlitten / so wahr mir GOtt helffe / etc.

Præstitô hôc juramentô pronunciatur:

Dieweil Beklagter den im jüngsten Urthel nachgelassenen Eyd würcklichen abgeleget / und daß das abgenommene Holtz / Pferde und Wagen mehr nicht / als 200. Rthl. werth seyn / geschworen / so ist er solche 200. Rthl. Klägern zu erstatten schuldig.

In Juramento tamen præstito Actor simpliciter acqviescere non tenetur, sed contrariâ probatione admittitur: Ad qvam sese hoc modo offerre poterit:

Kläger

Erinnert sich zwar so wohl des im Urthel nachgelassenen / als auch von Beklagten abgelegten Eydes / dardurch er den libellirten Schaden auf 200. Rthl. æstimiret / dieweil aber Kläger mit dieser æstimation nicht zu frieden seyn kan / indem erweißlich / daß sich der von Beklagten zugefügte Schaden weit höher beläuffet; Als will er auch zu solchem Ende zum Beweiß sich offeriret / und darauf zu erkennen gebeten haben.

Et licet reus contra hanc probationem protestetur, ejus tamen protestatio non potest efficere, qvo minus pronuncietur:

Daß Kläger mit dem gesuchten Beweiß gestalten Sachen nach billich gehöret und zugelassen wird.

Eodem modo reo ante præstitum juramentum probatio conceditur. Berl. *p. 1. c. 33. n. 4.* qvam ita petere potest:

Beklag-

Probatio.

Beklagter

Könte zwar das zuerkante Jurament mit guten Gewissen ablegen/dieweil er aber so viel außzuführen sich getrauet / daß Klägers angegebener Schade gar auf ein weniges sich belauffen wird/ so will er sich auch hiermit zum Beweiß offeriret haben.

Si autem reus in susceptâ probatione deficiat, potest regredi ad juramenti præstationem. Berl. *p. 1. Concl. 33. n. 14. & p. 1. decis. 88. n. 15.* Si verò Actor istud juramentum post litem demum contestatam, vel eo casu, qvo nulla violentia expulsiva vel ablativa est commissa, petat, Reus poterit excipere:

Beklagter

Vernimmet mit nicht geringer Befrembdung / daß Kläger mit dem Juramento minorationis aufgezogen kommt/und solches von ihme begehret: Dieweil aber allbereit lis contestiret/die Gewehr auch schon angelobet; Als wird Kläger mit solchem Vorbringen nicht fortkommen. Ordin. Process. *tit. 31. pr. in fin.* Allermaßen denn auch Beklagter demselben hiermit bester maßen contradiciret/und ihn mit seinem Suchen abzuweisen bittet.

Idqve fit per sententiam:

Dieweil Beklagter rc. So ist Kläger den Grund derselben rc. Und hat das gebetene Juramentum minorationis nicht statt.

Probatio per juramentum Specificationem est, qvæ fit per rerum, de qvibus non est confectum inventarium, designationem juramento confirmatam. Ea autem per talem sententiam injungitur:

Daß Beklagter über N. Verlassenschafft ein zu Recht beständiges Inventarium, oder/in Ermangelung dessen / eine eydliche Specification außzuantworten schuldig.

Formula hujus juramenti est hæc:

Jch N. schwere zu GOtt den Allmächtigen / daß ich ein mehrers / als in der übergebenen Specification begriffen / in N. Verlassenschafft nicht gefunden / noch bekommen / so wahr mir GOtt helffe.

Juramentô hoc præstitô, sententionatur:

Dieweil Beklagter die übergebene Specification durch den zuerkanten Eyd bestärcket / so ist er auch das jenige / was darinnen angegeben / Klägern außzuantworten schuldig.

Sin autem reus recuset, duplici modo poterit cogi, vel pœnam dictando:

Daß Beklagter dem jüngsthin publicirten Urthel bey Straff 10. Rthl Folge zu leisten schuldig.

Vel Actorem ad juramentum in litem admittendo:

Daß Beklagter / seines Vorwendens ungeacht / dem jüngsthin publicirten Urthel Folge zu leisten schuldig: Jn Verbleibung dessen wird Kläger in litem zu schweren billich zugelassen.

Ad hoc juramentum actor sese poterit offerre h. m:

Kläger

Beruffet sich auf das jüngst gesprochene Urthel / darinnen ihm das jurament in litem nachgelassen worden; will demnach die aufgesetzte Specification zur richterlichen moderation übergeben / und ist erbötig / so dann dieselbe mit dem Jurament zu bestärcken.

Hanc oblationem seqvitur judicis moderatio & sententia:

Daß die von Klägern angegebene Posten auf 2360. Rthl. zu mäßigen; würde er nun solche moderirte Sum-

Probatio.

Summa eydlichen erhalten / und daß er N. Verlassenschafft so hoch und nicht geringer achte/schweren/so ergehet darauf ferner/was recht ist.

Formula ergò jurandi in litem est talis:

Ich N. schwere zu GOtt den Allmächtigen / daß ich gläube und gewiß darvor halte/daß N. Verlassenschafft sich auf 2360. Rthl. und nicht geringer belauffe/so wahr/etc.

Si juramentum hoc sit præstitum, sententionatur:

Dieweil Kläger/dem Urthel zu Folge/eydlichen erhalten/und daß er N. Verlassenschafft auf 2360. Rthl. und nicht geringer achte/geschworen/so ist Beklagter solche 2360. Rthl. nebenst dem von Zeit des Verzugs aufgelauffenen Interesse Klägern abzustatten schuldig: In Mangelung gütlicher Entrichtung wird ihme hierzu gebührend billich verholffen.

Contra hanc sententiam reus aliud remedium non habet, nisi probationem contrariam, qvam urgere poterit seqventibus, si contra eum sententiæ executio petatur:

Beklagter

Muß zwar dahin gestellet seyn lassen/ daß Kläger das Juramentum in litem ergriffen / und die richterlich moderirte Summe beschworen; Dessen aber ungeacht hält er darvor / daß die execution der zuerkanten 2360. Rthl. noch zur Zeit wider ihn mit Bestande nicht möge gesuchet werden: In Erwägung Beklagten frey stehet/durch Beweiß außzuführen/ daß die streitige Erbschafft sich so hoch nicht beläuft/ als wie sie von Klägern angegeben/und beschworen worden: Will demnach Beklagter zu solchem Beweiß

weiß sich hiermit offeriret / und Klägers Suchen meliori modo contradiciret haben.

Si ista probatio, re adhuc integrâ, petatur, sententia est talis:

Daß Klägers Suchen noch zur Zeit nicht statt hat/ und wird Beklagter vor allen Dingen mit dem gebetenen Beweiß billich gehöret.

Si reus summam æstimatam per probationem minuat, pronunciatur:

Auf geführten Beweiß und erfolgte Gesetze N. Beklagten/an einem/ N. Klägern/ anders Theils/erkennen rc. Darauß so viel zu befinden: Daß Beklagter mehr nicht/ als 2000. Rthl. Klägern zu erstatten schuldig.

Sin autem nihil probatum, sententia est talis:

Daß Beklagter das jenige / so ihme zu beweisen nachgelassen/und er sich angemaßet/wie Recht nicht erwiesen / derowegen es bey dem am rc. eröffneten Urthel nochmahls billich bleibet.

Probatio per juramentum necessarium est probatio, qvæ fit ob inopiã probationis plenæ per juramentum à judice impositum. *l. 3. C. de Reb. Cred.* Estqve duplex, Alia fit per *juramentum Suppletorium*, Alia per *juramentum Purgatorium*. Probatio per Juramentum Suppletorium est, qvâ intentio Actoris semiplenè probata confirmatur, ut fiat perfecta probatio: Fitqve vel per *juramentum Veritatis*, vel per *Juramentum Credulitatis*: Illud pertinet ad facta propria, hoc ad facta aliena: Illud sive petatur, sive non, Actori injungitur mediante sententiâ:

Würde Kläger/daß er rc. eydlichen erhalten/ und also in supplementum schweren/so hat er das jenige / so ihme zu erweisen auferleget/und er sich angemaßet/ zur Nothdurfft erwiesen/Derowegen rc.

De juramento Credulitatis sententia hoc modo concipitur:

Wür-

Würde Kläger/daß er darvor halte/ uñ glaube/daß &c. und dergestalt de credulitate in supplementum schwe- ren; So &c.

Actori nullum suppetit remedium, qvò juramentum illud à se avertere possit: nec enim poterit referre, nec juramentum calumniæ exigere, nec per novas probationes declinare: Reo tamen ex novis instrumentis juramentum, etiamsi præstitum sit, retractare licet. *l. 31. ff. de jurejur.* Aliter tamen non admittitur, nisi ad probationem sese offerat:

Beklagter

Kan unerinnert nicht lassen/daß zwar an dem / daß Klägern/Vermöge eines Urthels/das Juramentum Suppletorium zuerkant/er auch solches schon würck- lich abgeleget; Hingegẽ aber hat Beklagter nur neu- licher Zeit etliche Documenta zu Händen bekomen/ darauß denn gar klar kan erwiesen werden/daß die Sache sich nicht also verhalte/wie Kläger libelliret/ und hernachmahls auch solches beschworen/ bittet demnach Beklagter / ihn mit seinem Beweiß und anderer rechtlichen Nothdurfft zu hören.

Idqve fit mediante sententiâ:

Daß Beklagter/Klägers Vorwenden ungeacht/mit dem gesuchten Beweiß billich zu hören.

Qvandoqve tamen reo injungitur juramentum:

Würde Beklagter/daß er von denen producirten Do- cumenten zuvor keine Wissenschafft gehabt / schwe- ren / so ergehet des gesuchten Beweises halber fer- ner / was recht ist.

Si reus nihil probaverit, prior sententia confirmatur, si verò probaverit, tunc qvasi reformatur:

Ee Daß

Daß Beklagter das jenige/ so ihme zu beweisen nachgelassen/ und er sich angemaßet/ zur Nothdurfft erwiesen/ derowegen er/ des von Klägern abgelegten Eydes ungeacht/ von der angestalten Klage billich zu entbinden/ etc.

(2.) *Probatio per juramentum Purgatorium* est, qvâ reus suspicionem contra se probatam removet. *p. 1. C. 22.* Ordin. Process. *tit. 32.* præcedente tamen sententiâ:

Auf Klage/ Antwort/ geführten Beweiß und Gegen-Beweiß/ auch erfolgte Gesetze/ etc. Darauß so viel zu befinden/ daß Beklagter vermittelst leiblichen Eydes zu erhalten/ und daß er etc. zu schweren schuldig: Er thue nun solches oder nicht/ so ergehet darauf ferner/ was recht ist.

Qvandoqve tamen reus in principio sententiæ condemnatur, & in fine ipsi juramenti purgatorii præstatio reservatur:

Daß Beklagter/ er könte und wolte denn vermitelst leiblichen Eydes erhalten/ und daß er etc. schweren/ darmit würde er billich zugelassen/ und ergehet so dann ferner darauf/ was recht ist.

Si Juramentum istud fuerit præstitum, seqvitur sententia absolutoria:

Dieweil Beklagter den ihm im vorigen Urthel zuerkanten Eyd würcklichen abgeleget/ so wird er nunmehr von der angestalten Klage billich entbunden/ und loß gezehlet.

Sicuti autem reus contra juramentum Suppletorium; ita actor contra juramentum purgationis contrariâ probatione est audiendus, qvam seqventem in modum urgere potest:

Kläger

Muß zwar dahin gestellet seyn lassen/ daß Beklagter

zu dem juramento purgatorio **hat wollen gelassen werden/ er auch solches allbereit abgeleget; dieweil aber Klägern dadurch nicht benommen/ durch Beweiß so viel außzuführen/ daß es sich also/ wie Beklagter geschworen/ nicht verhalte/ so will er sich auch zu solchem Beweiß hiermit** offeriret/ **und alle rechtliche Nothdurfft vorbehalten haben.**

Sin actor probaverit, reum pejerasse, sententia est talis:

Daß Kläger das jenige/ so ihme zu erweisen nachgelassen/ und er sich angemaßet/ zur Nothdurfft erwiesen; Derowegen Beklagter/ des von ihm abgelegten Eydes ungeacht ꝛc.

Si verò nihil probaverit, prior sententia confirmatur.

x) Non in omni Processu summario rejiciuntur allegati probandi modi, sed in processu tantùm summario executivo. *Decis. Elect.* 12. Carpz. in Processf. *tit.* 22. *n.* 1. & *seqq.* Qvinimò & in hoc qvandoqve admittuntur, si vel sit Processus executivus nominetenus talis, *d. Decis.* 12. *in fin.* Vel si demonstretur in continenti, documenta vel ab hostibus esse ablata, vel igne perdita, qvo casu admittitur juramentum. Carpz. *l.* 5. *Resp.* 104.

Circa probationis & reprobationis fatalia ac formalia seqventes notandæ sunt regulæ:

1. Probatio ac Reprobatio intra terminum probatorium est offerenda. Est autem alius terminus *juris Communis*, alius *Juris Saxonici:* Ille est arbitrarius & pro judicis arbitrio conceditur. *l.* 1. *C. de Dilat. c. induciæ* 3. *q.* 3. Gail. *l.* 1. *Obs.* 53. *n.* 10. Hic est vel *Communis* vel *Singularis*: Ille est Terminus Saxonicus, spatium sex septimanarum & trium dierum. *p.* 1. *C.* 16. Ordinat. Processf. *tit.* 20. *pr.* & *tit.* 21. *pr.* Hic est vel terminus Saxonicus *duplicatus*; vel *duorum mensium*, vel *qvindecim dierum*: Hic pertinet ad probationem exceptionis spolii, inqve sententiâ determinatur:

Daß Beklagter seine vorgeschützte exception in 15. Tagen zu erweisen schuldig.

Prior pertinet ad probationem diffamationis, & seqventi modo præfinitur:

Dieweil Diffamant der Diffamation nicht in Abrede/ sondern geständig / so ist er solche in doppelter Sächsischer Frist/wie recht/zu erweisen schuldig.

Alter spectat ad probationem juris braxandi, & vendendi cerevisiam. Ordinat. Provinc. tit. Brauen/ Schencken vers. soll er ꝛc. isqve in sententiâ ita exprimitur:

Daß Beklagter seine angezogene Brau-und Schenck-Gerechtigkeit in zweyen Monaten zu erweisen schuldig/etc.

Præterea terminus probatorius est vel *Ordinarius*, qvi indulgetur ex legis dispositione; vel *prorogatus*, qvi datur ex justis causis à judice. Ordin. Process. *tit. 20. §.* Wir lassen. Estqve vel *Primus*, vel *Secundus*, vel *Tertius. d. l.* Primus & Secundus datur non auditâ parte adversâ ad probaturi instantiam, qvæ in scriptis fieri solet:

P. P. Es ist mir in dem jüngsten Urthel der Beweiß zuerkant worden; Nun hätte ich mit demselben gerne einkommen wollen / wenn ich nicht dadurch wäre verhindert worden daß ich die darzu dienliche Documenta noch nicht alle habe können zusammen bringen; Gelanget demnach an dieselben mein dienstliches Bitten/ Sie wollen mir zu Einbringung meines Beweises nach Ablauff der ordentlichen Frist / noch eine Sächsische Frist indulgiren/etc.

Altera dilatio itidem in scriptis petitur:

P. P. Vor Verstattung der gebetenen Frist sage ich schul-

schuldigen Danck. Und ob ich wohl an mir nichts ermangeln lassen / mit dem zuerkandten Beweiß einzukommen/so werde ich doch daran abermahls/ wiewohl ohne meine Schuld/verhindert / indem mein Advocat,welcher die Beweiß-Articul auffsetzen soll/vor etlichen Wochen verreiset / und über alles Vermuthen noch nicht wieder kommen/ also / daß ich nicht vorbey kan/noch um eine Frist anzuhalten: Versehe mich auch / es werde mir dieselbe ohne einiges Bedencken verstattet werden/allermaßen ich denn darum gantz dienstwillig will gebeten haben.

Si autem tertia petatur dilatio, necesse est, ut præcedat causæ cognitio, adeoqve pars adversa est audienda, & dilatio datur per sententiam, Ordinat. Process. *tit. 20. §.* Wir lassen ꝛc.

Würde Kläger endlichen erhalten / daß er die dritte Frist nicht gefährlicher Weise/und zum Verschleiff der Sachen gesucht/immaßen ihme zu thun oblieget/so ergehet darauf ferner/was recht ist.

Juramento præstito alia seqvitur sententia:

Dieweil Kläger den zuerkandten Eyd abgeleget / so wird ihme die gesuchte dritte Frist nunmehr billich mitgetheilet.

2. Terminus probatorius incipit currere ab eo momento, qvô sententia, per qvam probatio fuit injuncta, transiit in rem judicatam. Ordin. Process. *tit. 20. pr.*

3. Terminus probatorius est peremptorius. *d. l. §.* Und dieweil. eoqve neglecto probatio habetur pro desertâ. *p. 1. C. 16. §. 7.* vers. Do solches ꝛc. Et hinc reo actoris contumaciam accusare licet:

Beklagter

Beruffet sich auf das publicirte Urthel / darinnen erkant/

kant / daß Kläger seine Klage in Sächsischer Frist zu erweisen schuldig: Weil nun selbe schon längst verflossen/Kläger aber mit dem Beweiß nicht einkommen; So beschuldiget Beklagter desselben Ungehorsam/und bittet zu erkennen/daß Kläger an dem zuerkanten Beweiß sich verseumet.

Si autem probatio post terminum sit oblata, reus poterit excipere:

Beklagter

Hat ersehen/daß Kläger des ihme zuerkandten Beweises sich angemaßet/ und zu dem Ende etliche Zeugen und Documenta angegeben/zu deren production auch den ietzigen Termin außbracht; Dieweil aber Kläger mit seinem vermeinten Beweiß erst einkommen / als die Sächsische Frist schon verflossen/wie solches die Registratur bezeuget: So kan Beklagter weder in die Anhörung der Zeugen willigen / noch zur geforderten recognition sich beqvemen/sondern beschuldiget vielmehr Klägers Ungehorsam/und bittet zu erkennen/daß er an dem ihme zuerkanten Beweiß sich verseumet.

Idqve fit per sententiam:

Daß Kläger an den zuerkanten Beweiß sich verseumet.

Qvandoqve additur:

Derowegen Beklagter von der angestalten Klage nunmehr billich zu entbinden und loß zuzehlen.

Si autem Actor posśit justum allegare & demonstrare impedimentum, vel ipsi competat restitutio in integrum, etiam post terminum probatorium est admittendus. Carpz. *p. 1. C. 16. def. 17. & seqq.* adeòqve contra rei exceptionem poterit replicare:

Klä-

Kläger

Kan zwar nicht in Abrede seyn/daß er mit seinem Beweiß erstlich nach Verfliessung der Sächsischen Frist einkommen/daß er aber dardurch an dem zuerkanten Beweiß sich solte verseumet haben / solches wird nicht eingeräumet ; Und machet sich Beklagter deßwegen gantz vergebliche Hoffnung. Denn wenn Kläger mit nichts sich behelffen könte/ so käme ihn endlich das beneficium restitutionis in integrum zu statten/vermöge dessen er mit dem Beweiß nochmahls zu hören : Allermaßen denn also zu erkennen gebeten/und Beklagtens ungegründeter Ungehorsams Beschuldigung contradicirt wird.

Postea pronunciatur:

Daß Kläger an seinem Beweiß noch zur Zeit sich nicht verseumet/ sondern darmit nochmahls billich zugelassen wird.

Vel:

Daß die Ungehorsams Beschuldigung wegen verseumten Beweises nicht statt hat : Und ist Beklagter/seines Vorwendens ungeacht/etc.

Ita sese habet pronunciatio, si probatio jam sit oblata : Sin non, tunc recepta est prior formula,cum hoc additamento:

Er ist aber solchen bey Verlust desselben in Sächsischer Frist einzubringen schuldig.

4. Sufficit, si intra terminum probatorium Articuli probatorii offerantur, licet probatio non plenè consummetur. *p. 1. C. 16. pr.* Ordinat. Process. *tit. 20. in pr.* Carpz. in Process. *tit. 13. art. 1. num. 92.*

5. Post elapsum terminum non licet novos articulos & testes offerre.

ferre. Ordinat Proceß, *tit. 20. §.* Und dieweil. Si autem de facto offerantur, ad Acta qvidem reponuntur, sed & contra eos reus excipiens auditur:

Beklagter

Hat ersehen / daß Kläger noch etliche additional-Articul übergeben / weil aber solches erst so dann geschehen/als die zum Beweiß gesetzte Frist schon verflossen; Als will Beklagter verhoffen / es werde Kläger mit denselben nicht zu admittiren seyn/allermaßen er denn zu erkennen bittet / daß die übergebene Articul nicht zuläßlich.

Idqve fit per sententiam:

Daß die von Klägern übergebene Additional-Articul nicht zuläßlich.

6. Articuli probatorii & reprobatorii debent esse non impertinentes, sed clari & pertinentes. Dicuntur autem pertinentes, qvi contentis libelli conveniunt, qviqve vel directè, vel indirectè causæ principali adminiculantur: Articuli impertinentes & irrelevantes sunt, qvi neqve ex contentis libelli formulantur, neqve causæ adminiculantur. Nicolai in Processu *p. 1. c. 50. n. 12.* Et contra hos reus vel Actor poterit excipere:

Beklagter

Erinnert wider den eingegebenen Beweiß / und sonderlich wider desselben Articul/ daß selbe gantz impertinentes, denn das jenige/ worauf articuliret / in der Klage nicht enthalten/ So kan auch auß denenselben des Klägers intention weder directè noch per indirectum inferiret und bewiesen werden: Derowegen kan sich Beklagter darauf nicht einlassen/ noch die producirte documenta recognosciren/sondern bittet die Beweiß-Articul/ als impertinentes zu verwerffen.

Si omnes articuli ſint impertinentes, omnes, etiam ſimul per ſententiam rejiciantur:

Daß Klägers ſämmtliche Beweiß-Articul pro impertinentibus und vor unzuläßlich zu halten.

Sin verò ſint & pertinentes & impertinentes ſimul, ſententia eſt talis:

Daß der erſte und folgende biß auf den 20ten Beweiß-Articul inclusivè zuläßlichen/die übrigen aber werden als impertinentes billich verworffen.

Sin autem articulorum impertinentia in continenti demonſtrari neqveat, actorqve pertinentiam aliqvo modo deducat:

Kläger

Vernimmet mit ſonderbahrer Befrembdung / daß Beklagter ſeine eingegebene Beweiß-Articul impugniret / und dieſelbe vor impertinentes außgiebet/ Ob er nun wohl etliche auß dem Libell nicht genommen/ſo ſeynd ſie doch alſo bewandt/daß dardurch Klägern ſeine Intention per indirectum, und per conſeqventiam kan erwieſen werden: Und zu dem/ ſo ſeynd auch die meiſten Articul und producirten documenta wider Beklagtens vermeinte Exception, ſelbe dardurch zu removiren eingerichtet/und dahero pro pertinentibus allerdings zu halten / und darauf die Zeugen abzuhören/allermaßen denn alſo zu erkennen gebeten wird.

Tunc pronunciatur:

Daß die Beweiß-Articul geſtalten Sachen nach pertinentes und zuläßlich / und werden demnach die Zeugen billich abgehöret.

Sin autem documenta ſimul ſint producta, ſententia eſt talis:

Daß die Beweiß-Articul pro impertinentibus nicht zu halten: Und ist demnach Beklagter / seines Vorwendens ungeacht / die producirten documenta zu recognosciren schuldig.

Qvando autem de articulorum pertinentiâ ac impertinentiâ dubitatur, ita pronunciatur:

Daß die angegebene Zeugen auf die sämmtlichen Articul / iedoch salvô jure impertinentium billich abgehöret werden.

7. Ad reprobationem reus est admittendus, sive illam reservaverit, sive non, sive ejus in sententiâ facta fuerit mentio, sive non. Ordinat. Process. *tit. 21. pr.* Qvòd si ergò actor contra reprobationem urgeat:

Kläger

Hat ersehen / daß Beklagter eines Gegen-Beweises sich unterfangen / und zu dem Ende etliche Articul und Zeugen übergeben; Weil aber Beklagter in dem Urthel kein Gegen-Beweiß reserviret: So kan ihn auch Kläger darmit nicht zulassen / sondern bittet ihn darmit abzuweisen/und zu erkennen / daß Beklagtens Gegen-Beweiß nicht zuläßlich.

Reus poterit excipere:

Beklagter

Hat mit nicht geringer Bestürtzung vernommen/daß Kläger vorgegeben/ als wenn sein Gegen-Beweiß nicht zuläßlich seyn solte / und zwar darum / weil dessen in dem Urthel nicht erwehnet: Diemeil aber solches nicht nöthig/ und einen iedweden Beklagten der Gegen-Beweiß ex ipsius juris dispositione zukömmt. Carpz. in Process. *tit. 13. art. 2. n. 9. & seq.* So kehret sich Beklagter an Gegentheils ungegründetes Vorge-

Vorgeben gantz nicht / sondern will vielmehr demselben widersprochen / und ihn mit seinem Suchen abzuweisen gebeten haben.

Idqve fit mediante sententiâ:

Daß Klägers Suchen nicht statt hat / und ist er / seines Vorwendens ungeacht / die producirte documenta zu recognosciren schuldig.

Vel:

Daß Beklagtens Gegen-Beweiß / Klägers Vorwenden ungeacht / zuläßlich / und wird mit Abhörung der Zeugen billich verfahren.

Aliud obtinet, si reprobatio ex dispositione juris est reprobata, ut in casu, qvando qvis conscientiam suam exonerare velit probatione *p. 1. C. 14.* Ordin. Processʃ. *tit. 19. §.* Wann nun.

Tunc enim indistinctè pronunciatur:

Daß der angemaßte Gegen-Beweiß nicht zuläßlich.

8. Reprobatio etiam intra terminum probatorium est offerenda, *p. 1. C. 16.* Ordinat. Processʃ. *tit. 21. in pr.*

9. Terminus reprobatorius incipit currere à tempore insinuatæ citationis ad publicandam probationem. *p. 1. Const. 16.* Ordin. Processʃ. *tit. 21. pr.* Sin verò probatio facta fuerit per sola instrumenta, ubi nullâ opus est publicatione, tunc terminus reprobatorius incipit currere à die insinuatæ citationis ad procedendum super probatione *d. t. §.* Wann aber / etc Qvod si tamen sententiæ clausula fuerit inserta, ut suscipiatur reprobatio: (qvæ ita sese habet:

Und wird mit dem bedingten Gegen-Beweiß nunmehr billig verfahren.)

Tunc terminus reprobatorius currere incipit à die judicati. *d. l.* Carpz. in Processʃ. *tit. 13. art. 2. n. 22. & seqq.*

Omni autem casu opus est petitione ejus, cui probatio fuit injuncta: primô casu petitio in scriptis hoc modo poterit concipi;

Es werden die acta bezeugen / daß so wohl die bey dem Beweiß angegebenen documenta recognosciret / als auch die Zeugen nunmehr abgehöret / und dergestalt der angetretene Beweiß vollführet worden: Ergehet demnach an die Herren mein dienstliches Bitten / Sie wollen zu Eröffnung des Beweises einen Termin ansetzen / und Beklagten hierzu gebührend citiren lassen.

Altero casu petitio ita sese habet:

P. P. Es ist an dem / daß die von mir producirte und bey meinem Beweiß angegebene documenta nunmehr theils recognosciret / theils auch pro recognitis gehalten worden / und also nichts mehr übrig / als daß nunmehr über den verführten Beweiß möge verfahren werden: Gelanget demnach an dieselbe mein gantz dienstliches Bitte / Sie wollen zu dem Ende einen gewissen Termin ansetzen / und Beklagten hierzu gebührend citiren / etc.

In termino publicationis reus contra publicationem debet protestari, aliàs censetur reprobationi renunciasse. Adeoqve, si Actor urgeat publicationem:

Kläger

Erscheinet / und will gewärtig seyn / wie mit Publication der Zeugen Außsage werde verfahren werden / und bittet ihme Abschrifft darvon zu ertheilen.

Reus poterit excipere:

Beklagter

Erscheinet gleichfals / und hat vernommen / daß Kläger um die Publication des geführten Beweises angehalten: Dieweil aber Beklagter seinen Gegen-

gen-Beweiß noch nicht verführet/darzu er sich denn hiermit will angegeben haben/so will er wider die Eröffnung hiermit protestiret/und daß mit derselben so lange/ biß er seinen Gegen-Beweiß geführet/in Ruhe möchte gestanden werden / gebeten haben.

Idqve fit mediante sententiâ:

Daß Klägers Suchen/wegen Eröffnung des Beweises/noch zur Zeit nicht statt hat / sondern es wird Beklagter mit seinem Gegen-Beweiß billich gehöret. Vel:

Daß mit Eröffnung des Beweises/ so lange / biß Beklagter seinen Gegen-Beweiß geführet / billich in Ruhe gestanden wird.

Aliter autem sese res habet, si vel reprobatio planè non admittatur, vel ea jam sit deserta: tunc enim sententia est talis:

Daß Beklagtens Vorwendens ungeacht/mit Eröffnung des Beweises billich verfahren wird.

Hoc etiam est notandum, reum non necesse habere terminum probatorium expectare, sed licitum ei esse, terminum anticipare, & reprobationem ante citationem ad publicandum suscipere. Ordin. Process. *tit. 21.* §. Jedoch wollen 2c.

10. Terminus Reprobatorius est peremptorius, Ordinat. Process. *tit. 21.pr.* eoqve neglectô reprobatio habetur pro desertâ *p. 1. C. 16.* §. wann auch. qvam desertionem Actor urgere potest, vel mediante imploratione, si reprobatio planè non sit oblata, vel mediante exceptione, si oblata sit post terminum jam elapsum. Illa hunc in modum potest proponi:

P. P. Es ist an dem/und bezeugen die Acta, daß wegen Publication des eröffneten Beweises ein Termin angesetzet/und Beklagten die Citation richtig insinuiret

nuiret worden; Es ist aber die Eröffnung des Beweises daher suspendiret worden / weil Beklagter sich zu Gegen-Beweiß offeriret. Nun hätte ich vermeinet/es würde Beklagter auch darmit einkommen seyn; weil es aber nicht geschehen / und die ihme hierzu indulgirte Sächsische Frist à tempore insinuationis schon längst verflossen: Als hat er sich auch an dem Gegen-Beweiß unstreitig verseumet. Damit nun über solcher Desertion möchte verfahren/und hernach erkant werden / will ich gebeten haben/dessentwegen einen Termin anzusetzen/und Beklagten hierzu gebührend citiren lassen/ etc.

In Termino hæc breviter repetuntur cum petito:

Kläger

Erscheinet/und weil Beklagter seinen nachgelassenen Gegen-Beweiß nicht einbracht/und die Sächsische Frist vorbey streichen lassen/so beschuldiget Kläger desselben Ungehorsam/und bittet zu erkennen / daß Beklagter an dem vorbehaltenen Gegen-Beweiß sich verseumet/und werde mit Eröffnung des Beweises billich verfahren.

Et secundum hæc petita pronunciatur, si reus compareat, moramqve purgare neqveat:

Daß Beklagter an seinem Gegen-Beweise sich verseumet/und wird mit Eröffnung des geführten Beweises billich verfahren.

II. Contra reprobationem reprobatio non admittitur. Ordinat. Proceß. *tit. 21. §.* Do auch rc. Berl. *p. 1. Decis. 50.* Si tamen actor reprobationem suscipere, articulosqve contra reprobationem offerre audeat, contra eos poterit reus excipere:

Beklag-

Beklagter

Hat mit sonderbahrer Befrembdung vernommē/ daß Kläger wider seinen geführten Gegen-Beweiß sich eines Beweises anmaßen wollen/ und zu dem Ende etliche Articul und documenta übergeben / deren recognition er auch vor ietzo gefordert/ dieweil aber dergleichen Beginnen nicht zuläßlich / Als will er auch darwider meliori modo protestiret / und Klägern mit seinem vermeinten Beweiß abzuweisen gebeten haben.

Idqve fit per sententiam:

Daß Klägers angemaßter Beweiß wider Beklagtens Gegen-Beweiß nicht zuläßlich.

Aliter tamen obtinet de jure communi *cap. 49. X. de testibus*, nec non de jure Saxonico, qvando reus admittitur deducere exceptiones, qvæ litis contestatæ tempore non fuerunt oppositæ, qvo casu fundata est reprobationis reprobatio. Ordin. Proc. *tit. 21. §.* Do auch. *in fine.*

12. Ad Terminum probatorium non est adstricta demonstratio summaria, die Bescheinigung / qvæ hoc modo injungitur:

Würde Kläger / daß ꝛc. gebührend bescheinigen und beybringen/ So ꝛc.

Vel: Daß Kläger vor allen Dingen das Eigenthum an den libellirten Stücken zu bescheinigen schuldig.

Si itaqve post terminum probatorium elapsum reus contra actorem urgeat:

Beklagter

Erinnert/ daß Klägern in dem jüngsten Urthel eine Bescheinigung zuerkant: Weil er nun dieselbe in Sächsischer Frist nicht eingegeben/ so beschuldiget Beklagter dessen Ungehorsam/ und bittet zu erkennen/

nen/daß Kläger an der zuerkanten Bescheinigung sich versäumet/etc.

Actor poterit excipere:

Kläger

Kan nicht in Abrede seyn / daß ihme eine Bescheinigung zuerkant/ingleichen kan er nicht leugnen/daß er mit solcher Bescheinigung noch nicht einkommen/hingegen erinnert er/ daß die Bescheinigung ihme ohne determination einiger Zeit zuerkant/ dannenhero hat er sich daran auch nicht versäumen können: Bittet also Beklagten mit seinem ungegründeten Suchen abzuweisen/etc.

Idqve fit per sententiam:

Daß Beklagtens Suchen nicht statt hat.

Vel:

Daß Kläger an der ihme nachgelassenen Bescheinigung sich noch zur Zeit nicht versäumet / sondern darmit nochmahls billich zugelassen wird.

Qvandoqve additur:

Er ist aber dieselbe in Sächsischer Frist einzubringen schuldig.

Et hoc casu, si terminus negligatur, præcedente contumaciæ accusatione pronunciatur:

Daß Kläger an der ihme auferlegten / vel nachgelassenen/Bescheinigung sich nunmehr versäumet/etc.

Publicatio.

Absolutam probationem ac reprobationem seqvitur *Publicatio*, qvæ est actus, qvò partibus copia attestatorum communicatur, de qvâ notandæ seqventes regulæ:

1. Publicatio non fit ex officio, sed ad partium instantiam, qvæ fit in scriptis, vide suprà reg. 9.
2. Publicatio fit prævià partium citatione.

3. Publi-

3. Publicatio fit etiam uno abſente. Rosbach. de jur. civili *tit.60.* Præſens ergò publicationem ſeqventem in modum ſollicitare poteſt:

Kläger

Erſcheinet/und weil der ietzige Termin zur Publication des geführten Beweiſes angeſetzet / als will er dieſelbe erwartet / und/ ungeachtet Gegentheil nicht erſchienen / mit derſelben zu verfahren gebeten haben.

Idqve poteſt fieri nullâ præcedente ſententiâ, qvandoqve tamen, ſi contradicatur ab adverſario, ſententia præmittitur:

Daß mit Eröffnung des Beweiſes billich verfahren wird.

4. Factâ publicatione ulterior probatio neqve in primâ, neqve in ſecundâ inſtantiâ admittitur. *p. 1. C. 16. §. fin. & Conſtit. 21.* Nicolai in proceſſu *p.1.c.64.n.17.* Poſt publicationem ſuſcipitur *atteſtatorum diſputatio, p. 1. C. 18. in pr.* qvæ nihil eſt aliud, qvàm probatorum & reprobatorum ventilatio & deductio: fitqve mediante *Exceptione, Replicâ, Duplicâ, & Triplicâ,* Ordinat. Proceſſ. *tit. 29. pr.* intra legitimum tempus oblatis.

Eſt autem tempus aliud, à qvo inchoandæ diſputationes, aliud intra qvod perficiendæ.

Hoc eſt vel *Legale*, vel *conventionale.*

Legale, & qvod ex legis diſpoſitione venit, ſunt ſex ſeptimanæ *d.l.* *Conventionale*, & qvod ex compromiſſo litigantium venit, eſt vel Latius, vel anguſtius, *d. l.*

Eſt etiam vel *ordinarium*, vel *prorogatum.* Reſolut. gravam. *de Anno 1661. tit.* Von *Juſtitien*-Sachen. *n. 22.*

Tempus, à qvo inchoandæ, eſt vel Exceptionis, vel Replicæ, vel Duplicæ, vel Triplicæ.

Tempus exceptionis currere incipit à momento præſtitarum copiarum, *p. 1. Conſtit. 18.* Ordin. Proceſſ. *tit. 29. pr.* ſi nimirum

per testes factæ sint attestationes: Si verò per instrumenta factæ sint probationes, currit à tempore rei judicatæ; de modo procedendi latæ. Ordin. Proceſſ. *tit. 29. §.* Wenn aber ꝛc.

Tempus Replicæ currit à momento communicatæ Exceptionis: Duplicæ à communicatâ Replicâ, & Triplicæ, à tempore præstitæ Duplicæ. *d. l.*

De Atteſtatorum diſputatione ſeqventes obſervandæ ſunt regulæ:

1. Atteſtatorum diſputatio admittitur in omni proceſſu tàm criminali, qvàm civili, tàm ordinario, qvàm ſummario. Carpz. in Proceſſu *tit. 15. art. 1. n. 8. & ſeqq.* Si ergò litigantium qvis diſputationi contradicat, pronunciatur:

Daß über dem eröffneten Beweiß und Gegen-Beweiß von den Parteyen billich verfahren wird.

In ſpecie autem, ſi in proceſſu verſentur ſummario:

Daß Beklagter / Klägers Vorwenden ungeacht / wegen des geführten Beweiſes und Gegen-Beweiſes mit ſeiner Nothdurfft und Diſputation-**Geſetze billich gehöret und zugelaſſen wird.**

2. Initium diſputationis fit ab eo, contra qvem ſuſcepta eſt probatio. Et licet hoc expeditum ſit in Ordin. Proc. *tit. 29.* qvandoqve tamen de initio faciendo inter partes litigatur. Qvando ergò inter ſe convenire neqveant, per ſententiam controverſia eſt decidenda:

Daß Beklagter / ſeines Vorwendens ungeacht / excipiendo **den Anfang zu machen ſchuldig / worauf ſodann Klägern** replicando **ſeine Nothdurfft vorzubringen / und ferner beyden Theilen mit ihrer** Duplica **und** Triplica **gegen einander zu verfahren unbenommen.**

3. Probationes ac reprobationes non ſeparatim, ſed conjunctim ſunt diſputandæ. *p. 1. C. 18.* & Ordin. Proceſſ. *tit. 29. in pr.* Hinc rubricæ ita formantur:

Ex-

Exception- und respectivè Salvation-Schrifft.

Item:

Replica und respectivè Salvation-Schrifft.

4. Disputatio Atteſtatorum non fit oretenus, ſed in ſcriptis. Ordinat. Proceſſ. *tit. 29. in pr.* Idqve etiam in ſententiâ nonnunqvam permittitur:

Daß der geführte Beweiß und Gegenweiß billich eröffnet / und von denen Parteyen producirter Weiſe in Schrifften darüber billich verfahren wird.

Vel:

Daferne nun die Parteyen ihre Nothdurfft und Disputation-Geſetze einbringen wollen / werden ſie darmit billich gehöret / und ſolche in Schrifften einzugeben ihnen zugelaſſen.

Aliud autem obtinet, ſi probatio facta ſit per pauca documenta, tunc enim diſputatio fieri debet oretenus. Ordinat. Proceſſ. *tit. 29. §.* Wenn aber ꝛc. Idqve ſtatim urgere poterit actor poſt documentorum à reo productorum recognitionem:

Weil nunmehr die von beyden Theilen producirten documenta recognoſciret / und alſo der Beweiß und Gegen-Beweiß abſolviret / ſo wird nun nichts mehr übrig ſeyn / als daß darüber vom Munde auß in die Feder verfahren werde.

Sive ergò reus contradicat, ſive non, pronunciatur:

Daß ꝛc. zur Nothdurfft recognoſciret / und werden nunmehr die Parteyen über dem geführten Beweiß

weiß und Gegen-Beweiß zu verfahren billich zugelassen; sie seynd aber solches vom Munde auß in die Feder zu thun schuldig.

Sin ista clausula omittatur, Actor petere potest, ut terminus ad procedendum super probatione præfigatur, inqve termino proponere:

Kläger

Erscheinet / und weil nunmehr so wohl der Beweiß / als Gegen-Beweiß absolviret; als hat er nicht vorbey gekunt / darüber zu verfahren / Termin außzubringen / und will von Beklagten gewärtig seyn / wie sich derselbe darauf einlassen werde / etc.

Qvod si autem reus excipiat:

Beklagter

Erscheinet gleichfalls / und hat auß Gegentheils Vorbringen vernommen / daß er von ihme begehret / daß er sich auf den geführten Beweiß alsbald einlassen solle: Dieweil aber auf Beweiß und Gegen-Beweiß / Vermöge der Proceß-Ordnung / in Schrifften zu verfahren / Als wird auch in dieser Sache nichts sonderliches vorgenommen werden / bittet derohalben Klägern / mit seinem Vorbringen abzuweisen.

Actor replicare potest:

Kläger

Begehret nichts sonderliches / sondern bittet eben nach Inhalt der Proceß-Ordnung zu verfahren. In derselben nun ist *tit. 29. §.* Wenn aber / etc. versehen / daß in dem Fall / wenn die Sache wichtig / weitläufftig und der Documenten eine ziemliche Anzahl /

Anzahl/producťs Weise/sonsten aber vom Munde auß in die Feder verfahren werden solle. Die gegenwärtige Sache nun nicht weitläufftig/und nur auf einem Punct beruhet/ auch nur etliche wenige documenta, so wohl bey dem Beweiß als Gegen-Beweiß produciret: Dannenhero will Kläger sich versehen / es werde Beklagter von seiner ungegründeten Meynung abstehen/und der außgegangenen Citation schuldige Folge leisten: In dessen Verbleibung beschuldiget er Beklagtens Ungehorsam/und bittet ihn zu verfahren vom Munde auß in die Feder anzuhalten.

Idqve fit per sententiam:

Daß Beklagter/seines Vorwendens ungeacht / auf den geführten Beweiß und Gegen-Beweiß vom Munde auß in die Feder zu verfahren schuldig.

Si tamen causa sit majoris momenti, & documenta sint multa, pronunciatur:

Daß / Klägers Vorwenden ungeacht / über den geführten Beweiß und Gegen-Beweiß producťs-Weise und in Schrifften billich verfahren wird.

5. Ultra Triplicam ulterior positio non admittitur. *p. 1. Constit. 18.* Ordin. Proceß. *tit. 29. pr.*

6. Terminus, intra qvem disputationes perficiendæ, est peremptorius, eoqve elapsô litigatores ulteriùs non admittuntur. *p. 1. C. 18.* Resolut. gravam. *tit.* Von Justitien-Sachen, *num. 22.* Olim qvidem super desertione pronunciabatur:

Daß Beklagter an seiner Exception vel Duplicen sich verseumet. Vel:

Daß Kläger an seiner Replicen vel Triplicen sich nunmehr verseumet.

Hodiè autem talis sententia non reqviritur, sed positio ipsô jure perditur. *d. l. n. 23.*

7. Perditâ unâ positione, altera est admittenda. Hinc si reus negligat exceptionem, & actor Replicam, ille audiendus erit cum duplicâ, & hic cum Triplicâ. Ordin. Process. *d. l.* Carpz. in Processu *tit. 15. art. 3. n. 6. & seqq.* Et hinc olim sententionabatur:

Daß Beklagter an seiner Exception-Schrifft sich nunmehr verseumet; es ist ihme aber seine Nohtdurfft in der Duplicen zu suchen unbenommen.

8. Terminus Disputationibus Attestatorum præfinitus à judice coangustari non potest. *c. 17. de R. J. in 6.* Nicolai in Processu *p. 1. c. 63. n. 12.*

Formula tandem pronunciandi super probatione ac reprobatione est talis: & qvidem si actor plenè probaverit:

Auf Klage / Antwort / verführten Beweiß und Gegen-Beweiß / auch erfolgte Gesetze / rc. Daß Kläger das jenige / so ihme zu beweisen auferleget / und er sich angemaßet / zur Nothdurfft erwiesen / derowegen Beklagter.

Si semiplenè tantùm:

Auf Klage / Antwort / geführten Beweiß und Gegen-Beweiß / auch erfolgte Gesetze rc. Würde Kläger / daß rc. vermittelst Eydes erhalten / und also in supplementum schweren / immaßen ihme zu thun oblieget / so hat er das jenige / so ihme zu erweisen auferleget / und er sich angemaßet / zur Nothdurfft erwiesen / derowegen Beklagter rc.

Si partim probaverit, partim non:

Auf Klage rc. Daß Kläger den 1. 2. und 3. Punct zur Nothdurfft erwiesen; Derowegen Beklagter rc.

Wegen

Wegẽ des 4. und 5. Puncts aber ist er von der angestalten Klage billich zu entbinden und loß zuzehlen.

Qvod si aliqvid probaverit:

Auf Klage 2c. Darauß so viel zu befinden / daß Beklagter vermittelst leiblichen Eydes zu erhalten/ und daß er 2c. zu schweren schuldig/etc.

Sin autem nihil:

Auf Klage 2c. Daß Kläger das jenige / so ihme zu beweisen auferleget / und er sich angemaßet / wie Recht/nicht erwiesen/Derowegen Beklagter von angestalter Klage billich zu entbinden und loß zuzehlen/etc.

Idem obtinet, si reus nihil probaverit in iis casibus, in qvibus probatio ipsi injungitur, & qvidem in specie in actione negatoriâ:

Auf Klage 2c. Daß Beklagter das jenige / so ihme zu beweisen auferleget / und er sich angemaßet / wie Recht/nicht erwiesẽ/ Derowegẽ dessen Principal &c.

Si autem probaverit:

Auf Klage / Antwort / verführten Beweiß und Gegen-Beweiß/ auch erfolgte Gesetze / etc. Daß Beklagter das jenige/so ihme zu erweisen auferleget/ und er sich angemaßet / zur Nothdurfft erwiesen/ derowegen er von der angestellen Klage billich zu entbinden und loß zuzehlen.

§. XVI.

Instrumentorum *y*) recognitio *z*) vel jurata diffessio.

Circa actum hunc, qvi *in utroq; processu* a) obtinet, seqq. notandæ veniunt regulæ:

y) Hanc

y) Hanc omninò præcedere debet instrumentorum productio, qvæ est vel *copiarum*, vel *Originalium*, *p. 1. C. 17.* Ordin. Process. *tit. 24. in pr.* Illa fit intra terminum probatorium unà cum articulis. *d. l.* Hæc fit in ipso termino productionis *d. l.*

De productione documentorum seqventes observandæ regulæ:

1. Terminus Productionis est peremptorius, tam respectu copiarum, qvàm originalium *p. 1. C. 17.* Ordinat. Process. *tit. 24.* Eô itaqve neglectô probatio habetur pro desertâ. Desertio tamen ista præcaveri poterit, si re adhuc integrâ ad documenta producenda probans sese offerat, vel etiam in termino productionis prorogationem petat. Ordin. Process. *tit. 24.*

Producent

Erinnert sich/daß er zu recognition der bey denen Beweiß-Articuln angegebenen Documenten Termin außbracht; Nun wolte er dieselbe gerne vor ietzo in originali produciren; Er hat aber solche über allen angewandten Fleiß nicht erlangen mögen/ und zu dem Ende will er ein Atteſtat produciret / auch/ daß ihm Anstand möchte ertheilet werden/ gebeten haben.

Qvæ dilatio, sive velit, sive nolit Productus, conceditur:

Daß Klägern der gebetene Anstand billich mitgetheilet wird.

Qvandoqve tamen additur:

Er ist aber die Documenta bey Verlust derselben zu produciren schuldig/etc.

Sin hoc terminô statutô non fiat productio, prævia contumaciæ accusatione:

Product

Hätte sich versehen/ es würde Producent einmahl die Documenta zur recognition produciret haben; Weil aber

aber solches nicht geschehen / so beschuldiget Beklagter desselben Ungehorsam / und bittet zu erkennen / daß er nunmehr an production der documenten sich verseumet.

Seqvitur juxta petita sententia:

Daß Kläger an production der documenten sich nunmehr verseumet.

Et hoc obtinet, si nulla planè documenta sint producta, qvandoqve tamen desertio ad qvædam documenta tantùm restringitur:

Daß Kläger an production des Documents sub lit. B. und C. sich nunmehr verseumet.

2. Post terminum probatorium novorum documentorum productio non admittitur. Ordin. Process. *tit. 24. in pr.* Qvod si ergò probaturus productionem tentet, contra eam poterit excipi:

Product

Hat nicht ohne Befrembdung ersehen / daß Gegentheil sich angemaßet / etliche neue Documenta zu produciren / und die recognition von ihme zu fordern; Da doch solche weder intra terminum probatorium übergeben / noch einige Erwehnung derselben bey denen Articuln geschehen: Dannenhero kan Product zur geforderten recognition sich nicht verstehen / sondern will producenten abzuweisen / und zu erkennen gebeten haben / daß die production der documenten nicht zuläßlich.

Idqve fit, si causam aliqvam allegare neqveat:

Daß Klägers Suchen nicht statt hat.

Vel:

Daß Klägers producirte Documenta nicht zuläßlich.

Si tamen producens replicet, instrumenta esse noviter reperta,

productio admittitur, si juramento obtineat, se antea notitiam eorum non habuisse. Ordin. Proc. *tit. 24. in pr.* Hinc sententiæ nonnunqvam clausula annectitur:

Es könte und wolte denn Kläger eydlich erhalten/und/ daß er von denen ietzo neuen producirten documenten zuvor keine Wissenschafft gehabt / schweren/ so ergehet darauf ferner/was recht ist.

Juramentum ergò ita concipitur:

Ich N. schwere/daß ich von denen ietzo neuen producirten documenten zuvor/und zur Zeit des eingegebenen Beweises/keine Wissenschafft gehabt/etc.

Præstitô juramentô ulteriùs pronunciatur:

Dieweil Kläger den zuerkanten Eyd würcklichen abgeleget/so wird er mit denen von neuen producirten Documenten billich zugelassen / und ist nunmehro Beklagter dieselbe zu recognosciren schuldig.

3. Sufficit qvandoqve, ut pars tantùm documenti producatur. Carpz. in Processﬆ. *tit. 14. art. 1. n. 28.*

4. Productione documentorum anticipare non licet, sed ea facienda est demum post litem contestatam. Ordinat Processﬆ. *tit. 24. §.* Wenn auch gleich 2c. Si ergò unà cum libello offerantur, & unà cum ejus repetitione ad recognitionem producantur, reo datur occasio excipiendi:

Beklagter.

Hat befunden/daß Kläger von ihm so wohl die Einlassung auf die Klage/als auch recognition etlicher producirten Documenten begehret. Was nun dieses betrifft/so wird solches præpostere gesuchet; Jenes aber belangend/so will er Litem contestiren/und saget demnach 2c. Bittet auf die Litis contestation, wie auch daß Klägers Suchen/ wegen der geforderten recognition, noch nicht statt habe/zu erkennen.

Et ita etiam concipitur sententia:

Daß Beklagter mit der recognition der producirten Documenten noch zur Zeit zu verschonen/ und weil er auf die erhobene Klage geantwortet / und solcher nicht geständig/ so ist Kläger den Grund derselben in Sächsischer Frist/ wie recht/ zu erweisen schuldig/ darbey ihme denn der libellirten und producirten Documenten zu gebrauchen unbenommen / darwider Beklagten aber 2c.

Aliud autem obtinet, si agatur vel executivè, vel summariter. Ordin. Proceſſ. *tit. 24. §.* Wenn auch 2c. Reſolut. grav. tit. von Juſtit. *num. 8.*

z) Recognitio est instrumenti, & eorum, qvæ in eo continentur, agnitio.

Fitqve vel *generaliter*, vel *specialiter*:

Generalis recognitio fit hoc modo:

Product

Erscheinet / und ob er wohl wider die producirten Documenta eines und das andere zuerinnern hätte/ dardurch er von der geforderten recognition sich entbrechen könte/ so will er doch dieselbe/ und zwar vor die jenige/ worvor sie von Gegentheil außgegeben werden/ salvis exceptionibus recognoſciret habē.

Specialis recognitio fit seqventem in modum:

Product

Will/ der Citation zu Folge/ die geforderte recognition hiermit/ iedoch anderer gestalt nicht/ als salvis exceptionibus verrichten / und recognoſciret das Document sub lit. A. vor einen de dato &c. aufgerichteten Kauff-Brieff/ lit. B. vor 2c.

Documenti Editio est adversarii ipsius vel tertii alicujus.

2. Recognitio est vel *simplex*, vel *qvalificata*.
Hæc dicitur, qvam præcedit documentorum editio: Eaqve fit
Vel à *parte adversariâ*, vel à *tertio*: & illa
Vel *sponte*, vel mediante *judicis injunctione*:
Hæc vel per *Reqvisitoriales*, vel per *Compulsoriales*.
De editione autem in genere seqventes considerandæ sunt regulæ:

1. Editio ex officio non est decernenda, sed à parte petenda: Ordin. Proceß. *tit. 26. in pr.* Fit autem petitio vel per peculiarem actionem, vel incidenter in eodem processu.

Peculiaris actio de edendo ita potest proponi:

Klage.

P. P. Saget Kläger zu Anbringung seiner Klage / wie daß Beklagter etliche Documenta, und insonderheit eine Verschreibung auf 1000. Rthl. bey sich habe / an welcher Klägern die Helffte zukömmet; Weil nun er solche ietzo von nöthen hat / Beklagter aber dieselbe in guten nicht außantworten will / so ist Kläger zu Anstellung dieser Klage bewogen wordē / und bittet / nach erfolgter Antwort / Beklagten zur edition der Documenten / und insonderheit der obligation anzuhalten.

Idqve fit mediante sententiâ:

Daß Beklagter die geforderte obligation zu ediren / uñ Klägern außzuantworten schuldig.

Qvemadmodum autem tali casu super editione deferre licet juramentum: Ordinat. Proceß. *tit. 26. §. 2.* Ita adversario istud non licet referre, nec conscientiam probationibus liberare. *d. l.*

Incidenter si editio petatur, fit in articulis probatoriis h. m.

Art. I.

Wahr / daß 2c.

Dieser Articul wird probirt durch das Document sub A. dessen edition von Beklagten gesuchet wird.

Et

Et hoc petitum in termino productionis postea repetitur:

Producent

Erinnert / daß er Beklagten so wohl zur edition des Documents sub A. als auch zu desselben und der andern Documenten Recognition citiren lassen / Als will er auch dieselben von ihm nochmahls gefordert haben/etc.

Si reus editionem declinare neqveat, pronunciatur:

Das Beklagter das Document sub lit. A. zu ediren/ und solches nebenst denen sub B. und C. zu recognosciren schuldig.

2. Editio documentorum sine præsumptione ac suspicione injungenda non est. Ordinat. Process. *tit. 26. §.* Es soll auch/ ꝛc. Hinc Reo datur occasio excipiendi:

Beklagter

Hat vernommen/daß Kläger von ihme edition etlicher Documenten gefordert; Dieweil nun nicht beybracht/daß Beklagter dieselbe bey sich habe / so bittet er/Klägern mit seinem Suchen abzuweisen.

Judici verò sententionandi:

Würde Kläger/daß Beklagter das Document bey sich habe/gnugsame Vermuthung beybringen / so ergehet der gesuchten edition halber/was recht ist.

Si præsumptio qvædam ac suspicio doceatur, pronunciatur ut suprà: sin autem ea deficiat, reus ab editione liberatur:

Daß Beklagter mit edition des Documents sub A. billich zu verschonen.

3. Reus actori documenta edere regulariter non tenetur. *l. 4. l. fin. C. de edendo:* si autem de facto petatur, poterit excipere:

Beklagter

Vernimmet nicht ohne Befrembdung/daß Kläger die edition etlicher Documenten von ihme gesuchet / da ihme doch wohl bewust/daß er/ als Beklagter/vermöge der bekanten Rechte/ hierzu gar nicht schuldig/ dannenhero bittet er Klägern mit seinem Suchen abzuweisen.

Et hoc fit, nisi actor posit replicare:

Kläger

Muß sich verwundern/daß Beklagter sich der geforderten Edition unter diesem prætext entbrechen will/ daß er/als Beklagter / darzu nicht könne mit Bestande Rechtens angehalten werden: Nun lässet man das jenige / was dißfalls in Rechten verordnet/dahin gestellet seyn. Dieweil aber auch solches seinen Abfall leidet / wenn nemlich ein Documentum commune gesuchet wird / wie dißfalls geschehen/so wird sich Beklagter von der gesuchten edition nicht liberiren / allermaßen seinem ungegründeten Suchen contradiciret / und / da er auf seiner Meynung verharren solte / ihn hierzu anzuhalten gebeten wird.

Hoc ergò & casibus similibus, de qvibus Nicol. in Processf. *l. 1. c. 51.* reo editio injungitur:

Daß Beklagter/seines Vorwendens ungeacht / gestalten Sachen nach das Document sub lit. A. zu ediren und zu recognosciren schuldig.

4. Si editio non fiat, documenta habentur pro editis & recognitis. Ordin. Processf. *tit. 26. §.* Würde sich aber ꝛc. Hinc sententiæ de faciendâ editione qvandoqve comminatio annectitur:

In

In Verbleibung dessen wird solches pro edito & recognito billich gehalten.

Et postea præcedente contumaciæ accusatione seqvitur sententia:

Daß das Document sub lit. A. nunmehr pro edito & recognito billich zu halten.

Et hoc procedit, si copia documenti edendi sit exhibita, si verò & copia desit, reus per multam ad editionem est compellendus:

Daß Beklagter bey Straff 10. fl. die geforderte Verschreibung zu ediren schuldig.

Si autem tertius documentum detineat, probaturus petit vel remissoriales vel compulsoriales. Illas si tertius alienæ subsit Jurisdictioni: Has si sit subditus: Petuntur autem vel in scriptis, vel in termino productionis. In scriptis hoc modo:

P. P. Es bezeugen die übergebenen Beweiß-Articul/ daß ich mich darinnen unter andern auf einen Kauff-Brieff beruffen; Weil nun solchen N. bey sich hat/und ich ihme denselben bey Verkauffung des Hauses mit übergeben; Als gelanget an dieselbe mein dienstliches Bittē/Sie wollen ermeldten N. anbefehlen/daß er solchen Kauff-Brieff mir gegen einen Schein außantworten möge/Ich bin erbötig/ihn solchen nach geschehener recognition wiederum zu zustellen/etc.

In Termino productionis petitio ita concipitur:

Producent

Erinnert / daß er unter andern documenten sich auch auf einen Kauff-Brieff beruffen / welchen N. bey sich hat; Weil er nun denselben nicht eingeschicket/

So

So bittet Producent, ihme deßhalben Compulsoriales mitzutheilen.

Idqve fit mediante sententiâ:

Daß Klägern die gebetenen Compulsoriales billich mitgetheilet werden.

Si non pareatur, ad instantiam:

Kläger

Hat die im jüngsten Urthel ihme mitgetheilte Compulsoriales N. richtig insinuiren lassen/ dessen aber ungeacht/ hat er das desiderirte Document nicht edirt, Deßhalben beschuldiget Kläger dessen Ungehorsam/ und bittet ihme arctiores mitzutheilen.

Decernuntur arctiores:

Daß Klägern die gebetene arctiores compulsoriales billich mitgetheilet werden.

Qvod si tertius sit sub jurisdictione alienâ, loco compulsorialium petuntur & decernuntur Reqvisitoriales:

Daß Klägern die gebetene Reqvisitoriales billich mitgetheilet werden.

5. Editio poterit declinari, si omnium documentorum perlustratio offeratur, Ordinat. Procesf. *tit. 26. §.* So aber rc. vel juramentum purgationis præstetur. *d. l. pr.* Idqve per sententiam injungitur:

Das Beklagter das Document sub lit. A. zu ediren/ und zu recognosciren/ oder/daß er solches nicht habe/noch gefährlicher Weise von abhanden kommen lassen/zu schweren schuldig.

Vel:

Daß Beklagter das Document sub lit. A. zu ediren und zu recognosciren schuldig/ er könte denn vermittelst Eydes erhalten/und daß er solches nicht habe/noch gefährlicher Weise von abhanden kommen lassen/ schwe-

schweren/darmit würde er billich zugelassen / und ergehet darauf in der Sache ferner/was recht ist.

Juramenti formula est hæc:

Ich schwere/daß ich das sub lit. A. von mir geforderte Document nicht habe/noch gefährlicher Weise von abhanden kommen lassen/etc.

Si juramentum sit præstitum, rei prævia petitione ita concipienda:

Beklagter

Hat den zuerkanten Eyd nunmehr würcklichen abgeleget/dannenhero bittet er / ihn mit der zuerkanten edition zu verschonen.

Pronunciatur:

Dieweil Beklagter/daß er das Document sub A. nicht habe/noch gefährlicher Weise von abhandẽ kommẽ lassen/würcklichen geschworen / so bleibet er nunmehr mit edition desselben billich verschonet.

Vel:

Dieweil Beklagter den zuerkanten Eyd würcklich abgeleget/ so wird er nunmehr mit edition des Documets sub lit. A. billich verschonet.

Notandum tamen est, licet reus liberetur ab editione, non tamen proinde immunis est à recognitione, si documentum aliunde obtineri qveat. Ordin. Process. *tit. 26. in fin.* Idq́ve Actor hôc modô potest producere:

Producent

Erinnert sich zwar/daß Beklagter/Vermöge des von ihme abgelegten Eydes/mit der gesuchten edition des Documents sub lit. A. verschonet worden; Nachdem aber Producent das Document nunmehr ander-

weit erlanget / So will er solches zur recognition produciret / und dieselbe von Beklagten erwartet haben.

A qvâ reus se liberare neqvit, licet excipiat:

Beklagter

Excipiret wider die gesuchte recognition kürtzlich / daß klagender producent selbst nicht in Abrede seyn kan/ daß er/ Beklagter / durch das jüngste Urthel mit der geforderten edition verschonet worden; Qvô ipsô ist auch die recognition zugleich weggefallen / und kan also von neuen nicht wider gefordert werden: Allermaßen Beklagter Klägern mit seinem ungegründeten Suchen abzuweisen will gebeten haben.

Contra eum enim replicari poterit:

Producent

Versichert sich / es werde Beklagter mit seinem Vorgeben nicht fortkommen / und sich der gesuchten recognition nicht entbrechen können. Denn ob er wohl mit der edition, Vermöge des jüngstẽ Urthels/ verschonet worden / so ist er doch dardurch nicht von der recognition liberiret; Und hat demnach Klägern frey gestanden/ das Document, weil er solches von Beklagten nicht bekommen / anderweit zu erlangen / und solches ad recognoscendum zu produciren/ lässet sich demnach Kläger mit dem angezogenen Urthel/ als welches ohne dem stricti juris, nicht abweisen/ sondern will die recognition erwartet/ und / da dieselbe unterbleiben solte / Gegentheils Ungehorsam hiermit beschuldiget haben.

Hinc pronunciatur:

Daß

Daß Beklagter/seines Vorwendens ungeacht / das sub lit. A. producirte Document zu recognosciren schuldig.

Qvod si juramentum deferatur, id qvoqve pro deserto habetur, per sententiam:

Daß Kläger an dem ihme zuerkanten Eyd sich nunmehro verseumet/und demnach vorigen Urthel mit edition und recognition des Documents sub lit A. nochmahls Folge zu leisten schuldig.

a) Non tamen eodem modo & effectu: in Processu enim Ordinario recognitio documentorum obtinet demum post litem contestatam, ac præterea necesse est, ut applicentur ad certos articulos: In Processu autem summario & executivo documenta statim unà cum libello offeruntur & ad recognitionem producuntur. Deinde in Processu Ordinario post factam recognitionem non statim seqvitur sententia definitiva, qvod tamen fit in Processu executivo. Ordin. Process. *tit. 24. §.* Wenn auch rc.

I. *Omne instrumentum* b), tàm publicum, qvàm privatum in Foro Saxonico * absqve recognitione nihil probat, Berl. *part. 1. Concl. 44. num. 31. in fin.* *

b) Et qvidem sive sit proprium, sive alienum, sive originale, sive vidimatum. Ordinat. Process. *tit. 25. in pr.* Carpz. in Process. *tit. 14. n. 47. & 54.* Recognitionem autem renuenti ea injungitur per sententiam:

Daß Beklagter/seines Vorwendens ungeacht / das sub lit. A. producirte Document zu recognosciren schuldig.

Aliter autem res sese habet in copiis, vel aliis documentis irrecognoscibilibus, ad illa enim recognoscenda nemo adigi debet, sed potius, si excipiatur:

Beklagter

Achtet sich/die producta sub lit. A. und B. zu recognosciren nicht schuldig; Jenes zwar darum/ weil es eine bloße Copien, dieses aber / weil es zerrissen / und cancelliret/ und bittet demnach/ihn mit der gesuchten recognition zu verschonen.

Sic pronunciatur:

Daß Beklagter mit recognition des sub lit. A. und B. producirten Documents billich zu verschonen.

Vel, si cum aliis, qvæ reus recognovit, producuntur:

Daß Beklagter die sub lit. C. D. und E. producirte Documenta zur Nothdurfft recognosciret: Mit recognition der sub A. und B. aber wird er billich verschonet.

* *Notanter additum in Foro Saxonico. Siqvidem Jure Communi instrumenta, præterqvam privata, recognoscere non jubemur. Berl. d. l. Vid. Ordinat. Process. tit. 25.*

* *Itaq; reô non petente recognitionem, Judex eam* ex officio injungere debet c), *ne actus productionis frustraneus sit, Carpzov. in Process. tit 14. art. 2. n. 12.*

Cæterum qværi potest, qvæ ut recognoscat, reus adigatur? An ut sigillata tantùm? An scripta, an subscripta tantùm? Sanè teneri eum ad hæc omnia recognoscenda scripsit Carpzov. in Process. d. l. num. 24. seqq. modò nomen ejus in instrumento appareat. Qvod verum est.

c) Id etiam procedit, licet recognitioni fuerit renunciatum. Carpz. in Process. *tit. 14. art. 2. n. 72.* Hinc pronunciatur:

Daß Beklagter vor allen Dingen das sub lit. A. producirte document zu recognosciren schuldig.

II. Re-

II. Recognitio in loco Judicii fieri debet, niſi ſenectus, adverſa valetudo, perſonæ dignitas vel ſexus ratio aliud ſvadeat. Hinc fœminæ coram Notario Judicii *in domo documenta recognoſcere poſſunt* d), Berlich. *d. Concluſ. 44. n. 4. ſeqq.*

d) Non tamen ſine judicis conceſſione, qvæ petenda eſt vel in ſcriptis:

P. P. Es iſt mir neulich eine Citation inſinuiret / darinnen mir auferleget / auf den 19. dieſes zu erſcheinen / und etliche Documenta, ſo Kläger in originali produciren wird / zu recognoſciren; Dieſer Citation wolte ich nun gerne ſchuldige Folge leiſten / es iſt aber iedermänniglichen bekant / daß ich wegen meiner lange anhaltenden Unpäßligkeit gar nicht außkommen kan / Als werde ich auch deßwegen vor entſchuldiget zu halten ſeyn. Damit aber gleichwohl der Citation, ſo viel die recognition betrifft / möge Folge geſchehen / ſo bin ich erbötig / dieſelbe zu Hauſe zu verrichten / und gelanget an die Herren mein fleiſſiges Bitten / ſie wollen zu dem Ende iemand auß ihrem Mittel nebenſt dem Actuario abſchicken / auch ſolches Klägern zu ſeiner Nachricht notificiren / etc.

Vel oretenus:

Beklagter

Erſcheinet per Mandatarium, und hätte deſſen Principal ſich gerne ſelbſt in dem angeſetzten Termin ſtellen wollen. Alleine es iſt deſſen Zuſtand iederman bekant / und daß er nun lange Zeit her ſich inne hal-

ten müssen/dannenhero wird er wohl zu entschuldigen seyn. Damit es aber nicht das Ansehen haben möge / als wenn er den angesetzten Termin rückwendig machen wolte/so ist er erbötig / die ihme in der Citation auferlegte recognition, wenn ihme die Documenta von Klägern werden vorgeleget werden/in seiner Behausung zu verrichten/und bittet zu dem Ende etliche Gerichts-Personen nebenst dem Actuario abzuordnen.

Et licet Actor & producens excipiat:

Kläger

Hat nicht ohne Befrembdung vernommen / daß Beklagter begehret / die Documenta ihme zur recognition in seiner Behausung vorzulegen: Nachdem aber die recognition in loco judicii geschehen soll/und eben nicht nöthig/ daß solche von Beklagten selbst in eigener Person verrichtet werde / sondern er hierzu gar wohl einen Gevollmächtigen bestellen können; Als will Kläger wider Beklagtens Suchen meliori modo protestiret / und ihn darmit abzuweisen gebeten haben.

A parte tamen rei replicari potest;

Beklagter

Kan zwar nicht abredig seyn/daß die recognition in loco judicii geschehen solle: Muß auch einräumen/ daß zur recognition einGevollmächtigter könne bestellet werden: Gleichwohl aber versichert er sich/ es werde dennoch seinemSuchen statt gegeben werden: Allermaßen dann man allhier nicht allein in casu excepto und tali versiret / da Beklagter in loco judi-

judicii nicht erscheinen kan/sondern es hat auch derselbe darum Bedencken gehabt/einen Gevollmächtigen zu verordnen/weil ihme allein die Documenta, so recognosciret werden sollen/ bekant; und er dergestalt alleine wissen kan/ welche zu recognosciren/und welche zu diffitiren seyn. In Erwägung dieser Umstände werden priora nebenst dem annectirten petito wiederholet.

Et secundùm istud pronunciatur:

Daß/ Klägers Vorwenden ungeacht/ Beklagten die recognition in seiner Behausung zu verrichten/ billich zugelassen wird.

Si autem causa probabilis allegari neqveat, pronunciatur:

Daß Beklagtens Suchen nicht statt hat/und ist er die producirte Documenta allhier zu recognosciren schüldig.

III. Recognitio documentorum per Procuratorem & *Curatorem* e) etiam *speciale mandatum habentem* f); Jurata verò diffesſio non nisi per principalem in ForoSaxonico fieri debet, *Tit.* 25. §. **Weil es auch** vers. **oder in der Person eydlich zu** diffitiren / **daß er nemlich weder Hand noch Siegel kenne.**

e) Addendus qvoqve est Syndicus & Actor, de qvo notandum, qvòd non sufficiat, si à solo Curatore constituatur, sed necesse est, ut & Actorium simul à curandâ subscribatur: Qvod tamen non obtinet, si Actor à Tutore ordinetur; Ratio autem differentiæ consistit in eo, qvòd Curator Mulieris detur ad litem, nec ullam habeat administrationem: Tutor autem, nec non Curator minoris sint rerum administratores. *l. 1. & t. t. ff. & C.* de

de Administrat. tutor. posſintqve ea, qvæ reqvirant ſpeciale mandatum, facere, qvia ſunt loco domini. *l. 14. §. 1. de acqvir. poſſ. l. 7. §. 3. ff. pro Emptore l. 54. in fin. l. 56. §. 4. ff. de furtis. l. 109. ff de V. S. l. 157. pr. ff. de R. J.*

f) Si enim illud deſit, & recognitio de facto fiat, pronunciatur:

Daß die Recognition des Documents ſub lit. A. zu Recht nicht beſtändig/und iſt Beklagter / ſeine Perſon/ durch Vorlegung eines ſonderbahren hierzu ertheilten Mandats, zu legitimiren ſchuldig.

Idem contingit, ſi qvis copias pro originalibus velit recognoſcere, (qvod tum fit, qvando editio documentorum urgetur, qvæ per talem recognitionem declinari poteſt:) Qvæ recognitio aliàs ita expeditur:

Beklagter

Kan zwar nicht abredig ſeyn/daß ihme die edition des Documents ſub A. durch ein Urthel zuerkant; Nun wolte er ſolchem gerne nachkommen / Allein es iſt ihme hierzu zugelangen unmüglich; Nechſt dieſem ſo hat er gleichfalls Bedencken / den ihme nachgelaſſenen Eyd abzulegen: Damit er aber endlich mit fernern citiren möchte verſchonet bleiben / ſo will er die producirte Copien vor ein Original hiermit recognoſciret / darwider aber alle zuſtehende exceptiones vorbehalten haben.

Deficiente ergò ſpeciali mandato contra talem recognitionem poterit excipi:

Kläger

Hat erſehen/daß Beklagtens Anwald an ſtatt der geſuchten edition einer recognition der producirten Copien ſub A. ſich angemaßet: Weil aber ſein Mandat hierzu nicht eingerichtet/und in demſelben

die

die potestas recognoscendi copias pro originalibus nicht begriffen/so kan auch Kläger mit solcher recognition nicht zufrieden seyn/sondern bittet Beklagten nochmahls zur edition sub pœnâ editi & recogniti anzuhalten/etc.

Hinc seqvitur sententia:

Würde Beklagter durch Vorlegung eines Mandats, copien vor originalien zu recognosciren / sich legitimiren/ so ergehet darauf ferner/was recht ist.

Regulis autoris possunt adhuc adjungi aliæ non minùs notabiles:

1. Super factâ recognitione ferenda est sententia. Nicol. in Proc. *p. 1. c. 53. n. 10.* Qvæ in Processu ordinario ita sese habet:

Daß Beklagter die sub lit. A. B. C. und D. producirte Documenta zur Nothdurfft recognosciret.

In Processu autem Executivo:

Dieweil Beklagter die sub lit. A. producirte Obligation gebührend recognosciret/so ist er auch ꝛc.

2. Non factâ ritè recognitione aliter facienda injungitur præcedente petitione producentis:

Kläger

Kan bey der recognition, so Beklagter ietzo verrichtet/ nicht acqviesciren / indem solche nicht allein gantz general, sondern auch nicht einmahl gedacht / daß die producirten documenten originalia seyn; Erwartet demnach einer andern und richtigern recognition. In Verbleibung dessen/ bittet er Beklagten darzu anzuhalten.

Idqve fieri solet per sententiam:

Daß Beklagter die sub lit. A. B. und C. producirte Documenta anderer gestalt und richtiger/denn geschehen/zu recognosciren schuldig.

Vel, si respectu qvorundam documentorum recognitio subsistat:

Daß Beklagter die sub lit. A. B. und C. producirte Documenta zur Nothdurfft recognosciret / er ist aber auch/seines Vorwendens ungeacht/die sub D. und E. zu recognosciren schuldig.

3. Denegatâ recognitione documenta habentur pro recognitis. Ordin. Process. *tit. 25. §.* Weil es auch/2c. modò præcedat producentis petitio, ita concipienda:

Kläger

Hätte sich versehen / es würde Beklagter einmahl sich beqvemet/und die producirte Documenta nach Inhalt des Urthels recognosciret haben; Weil aber solches nicht geschehen / so beschuldiget er desselben Ungehorsam/und bittet/ die Documenta sub lit. A. und B. nunmehr pro recognitis zu halten.

Tunc enim seqvitur sententia:

Daß die sub lit. A. und B. producirte Documenta nunmehr pro recognitis billich zu halten.

Ut autem hæc sententia subsistat, necesse est, ut præcedat sententia comminatoria, sic concipienda:

Daß Beklagter die sub lit. A. und B. producirte Documenta sub pœnâ recogniti zu recognosciren schuldig / etc.

Vel:

Daß Beklagter die sub lit. A. und B. producirte Documenta zu recognosciren schuldig / in Verbleibung dessen / werden dieselbe pro recognitis billich gehalten.

Qvô factô nulla exceptio præter solutionis & compensationis in processu executivo opponi potest. Resol. Gravam. *de anno 1661. tit.* Von Justitien-Sachen. *n. 2. & 3.*

4. Re-

4. Recognitio declinari poterit per juratam diffesſionem; Ordinat. Proceſſ. *tit. 25. §.* Weil es auch / ꝛc. Qvæ eſt documenti producti mediante juramento negatio.

Eſtqve vel *ſcripturæ propriæ*, vel *Alienæ*.

Illa fit per *juramentum veritatis*;

Hæc per *juramentum credulitatis*. Nicolai in Proceſſ. *l. 1. c. 53. n. 12.*

De utrâqve ſeqventes notandæ ſunt regulæ:

1. Qvilibet documenta contra ſe producta poteſt vel recognoſcere, vel diffiteri: Ordinat. Proceſſ. *tit. 25. §.* Weil es auch/ꝛc. Unde & ſententia ita concipienda:

Daß Beklagter die ſub lit. A. und B. producirte Documenta zu recognoſciren / oder eydlich zu diffitiren ſchuldig.

2. Admittitur jurata diffesſio, etiamſi in ſententia ſolius recognitionis fiat mentio.

Hinc, ſi ex eâ Actor recognitionem urgeat, poteſt excipi:

Beklagter

Kan zwar nicht in Abrede ſeyn / daß in dem allegirten Urthel ihme die recognition zuerkant worden. Allein dadurch wird er zu der geforderten recognition nicht præcisè können angehalten werden/weil ihme ex juris diſpoſitione frey ſtehet / die Documenta entweder zu recognoſciren / oder eydlichen zu diffitiren; Uñ weil dieſelbe alſo bewandt / daß er ſie mit gutem Gewiſſen diffitiren kan / als will er auch hierzu ſich anerboten haben.

Et judex fert ſententiam:

Daß Beklagter/Klägers Vorwenden ungeacht / zur diffesſion des ſub lit. A. und B. producirten Documents billich zu laſſen.

Juramenti diffesſionis formula eſt hæc:

Ich ſchwere/daß die unter der ſub A. producirten Obli-

 gation

gation befindliche Unterschrifft und Siegel die meinige nicht sey/etc.

Vel si sit scriptura aliena:

Ich schwere / etc. daß ich das sub A. producirte Document vor N. Qvittung nicht halte/etc.

Præstitô hôc iuramentô, pronunciatur:

Dieweil Beklagter den ihme zuerkanten Eyd würcklichen abgeleget/so wird er nunmehro mit recognition des Documents sub A. billich verschonet.

Vel:

Dieweil Beklagter das sub lit. A. producirte Document vermittelst Eydes diffitiret/ so wird er mit recognition desselben verschonet.

In executivis sententia ita sese habet:

Dieweil Beklagter die producirte Obligation vermittelst Eydes diffitiret / so wird er nunmehr von Klägers Zusprüchen billich entbunden.

3. Diffesſio jurata per probationem declinari neqvit, Carpz. in Proceſſ. *tit. 12. art. 5. n. 47.* si autem tentetur, contra eam poterit excipi:

Kläger

Hat mit Befrembdung vernommen / daß Beklagter wegen des Documents, welches er / Vermöge des jüngsten Urthels/eydlich diffitiren sollen/ eines Beweises/wordurch er sein Gewissen vertreten will/ sich angemaßet; Weil aber Beklagter das Document entweder recognosciren oder diffitiren muß/ so kan er zu dem Beweiß nicht zugelassen werden/ und bittet demnach / Beklagten darmit abzuweisen.

Idqve

Idqve fit per ſententiam, vel generaliter:

Daß Beklagtens Suchen nicht ſtatt hat.

Vel ſpecialiter:

Daß Beklagter vorigem Urthel nochmahls Folge zu leiſten ſchuldig/und hat die angemaßte Gewiſſens-Vertretung nicht ſtatt.

4. Diffesſio jurata non poteſt fieri per procuratorem, vel aliam intermediam perſonam: Ordinat. Proceſſ. *tit. 25. §.* Weil es auch/ꝛc. Hinc ut plurimùm ſententia ita concipitur:

Daß Beklagter die ſub lit. A. und B. producirte Documenta zu recognoſciren/ oder deſſen Principal eydlichen zu diffitiren ſchuldig.

Et ſi Procurator ſeſe ad præſtationem offerat, contra eum poterit excipi:

Kläger

Hätte ſich verſehen/ es würde Beklagter Perſönlich erſchienen ſeyn/und den zuerkanten diffesſions-Eyd abgeleget haben/ Muß aber vernehmen / daß an ſtatt deſſelben ein Anwald ſich geſtellet / und den Eyd abzulegen ſich erboten / welchen aber Kläger nicht zulaſſen kan/in Erwägung dergleichen Eydes Leiſtung nicht per procuratorem geſchehen mag: Bittet ihn dannenhero abzuweiſen / und zu erkennen/daß Beklagter den zuerkanten Eyd in Perſon abzulegen ſchuldig.

Idqve fit hoc modo:

Daß Beklagter den zuerkanten Eyd in Perſon abzulegen ſchuldig / und iſt deſſelben Anwald hierzu nicht zuläßlich.

Exceptio eſt in pupilli Tutore, qvi ad juratam diffesſionem non modò admittitur, ſed & ad eam adigitur. Carpz. in Proceſſ. *tit. 14. art. 3. n. 43. & ſeqq.*

5. In publicis documentis diffesſio locum non habet. *Decis. Elect. 74. in fin.* Hinc ſententia:

Daß Beklagter die producirte Gerichtliche Vergleichung zu recognoſciren ſchuldig/ und hat die eydliche diffession dißfalls nicht ſtatt.

6. Ceſſat jurata diffesſio, ſi documentum Producens id per teſtes malit recognoſcere, vel comparationem literarum inſtituendam petat: Ordinat. Proceſſ. *tit. 25. §. fin.*

Illud ſeqventi modo urgeri poteſt:

Kläger

Hat erſehen/daß Beklagter ſich verweigert / das producirte Document zu recognoſciren/ſondern wil auch daſſelbe gar diffitiren: Nun denn Kläger verſichert/ daß ſolches gantz richtig/und er ſich hiermit erbeut/ durch Zeugen zu erweiſen / daß es ein richtig original ſey/ſo kan er Beklagten zur diffesſion nicht laſſen/ und will wider dieſelbe hiermit meliori modo proteſtiret haben/etc.

Et tunc pronunciatur:

Würde Kläger/daß das producirte Document ein richtig original, durch Zeugen beweiſen / ſo würde er darmit billich gehöret: Und ergehet darauf in der Sache ferner/was recht iſt.

Si ſit probatum verum originale, ſententia eſt talis:

Daß Kläger das jenige/ ſo ihme zu erweiſen auferleget oder nachgelaſſen/ und er ſich angemaßet / zur Nothdurfft erwieſen/ derowegen Beklagter / ſeines Vorwendes ungeacht / das producirte Document zu recognoſciren ſchuldig / und hat die diffesſion nicht ſtatt.

Si probatio deficiat, pro diffesſione pronunciatur:

Daß

Daß Kläger das jenige / so ihme zuerweisen auferleget oder nachgelassen / und er sich angemaßet / wie recht nicht erwiesen / derowegen Beklagten das producirte Document zu diffitiren unbenommen.

Comparatio literarum tunc plerumqve locum habet, qvando producta sunt instrumenta tertii jam mortui: Et ad hanc poterit producens sese offerre:

Kläger

Produciret die libellirte Obligation zur recognition: Weil er sich aber befahren muß / es möchte etwan Beklagter auß Unwissenheit / als wenn er seines Vorfahren Hand nicht kenne / das document lieber diffitiren / als recognosciren wollen; So will er hiermit comparationem literarum gesuchet / und dieselbe reserviret haben.

Hanc oblationem seqvitur sententia:

Würde Kläger das libellirte document durch Vergleichung anderer des Verstorbenen N. kenntliche Schrifft beglaubigen / so ergehet darauf ferner / was recht ist.

Sin ergò producantur scripturæ à testibus subscriptæ, vel ex archivo publico desumptæ, concordansqve inveniatur literarum & sigillorum similitudo, pronunciatur:

Daß Beklagter das libellirte document zu recognosciren schuldig / und hat die diffession nicht statt.

Sin alia autem scriptura producatur, contra eam potest excipi:

Beklagter

Muß zwar dahin gestellet seyn lassen / daß Kläger sich einer Vergleichung anmaßen wollen / ihme auch dieselbe zugelassen: Nachdem aber die producirten documenta also bewandt / daß sie hierzu gar nicht dien-

dienlich/ indem solche weder von etlichen Zeugen subscribiret/ noch auß dem Archivo publico genommen: So wird Kläger hierdurch seine intention nicht erlangen; Allermaßen denn desselben Vorgeben widersprochen / hingegen Beklagten mit der diffesion zu hören/gebeten wird.

Et postmodum à judice pronunciari:

Daß Kläger das libellirte document, wie recht / nicht beglaubiget/derowegen Beklagten/solches zu diffitiren/unbenommen.

Vel, si de literarum comparatione nondum sit lata sententia:

Daß Klägers Suchen nicht statt hat / und wird Beklagter zu der diffesion des producirten documents billich gelassen.

Cessat literarum comparatio, si juramentum diffessorium sit præstitum: Hinc pronunciatur ut suprà:

Daß Klägers Suchen nicht statt hat/ etc.

Ante Actorum inrotulationem, & qvæ traduntur in §§. seqventibus, explicandi sunt alii actus judiciales, nempè *Dilatio*, *Juramentum Calumniæ*, *Litis Reassumptio*, & *Reconventio*.

Dilatio hoc loco est termini præfixi ad aliud tempus prorogatio. *l. 7. ff. de feriis & dilat. l. 1. C. de Dilat.*

Estqve vel *Conventionalis*, vel *Judicialis*.

Illa fit ex partium conventione,

Hæc ex judicis concesione:

Estqve vel *Judicialis in specie*, qvæ conceditur per sententiam,

Vel *Extrajudicialis*, qvæ fit sine judicis decreto.

Deinde dilatio est vel *Prima*, vel *Secunda*, vel *Ulterior*.

Regulæ de dilatione notandæ sunt hæ:

1. Dilatio non datur ex officio, sed ad instantiam & petitionem. *l. 1. C. de Dilat.* Umm. in Process. *Disp. 7. θ. 5. n. 16.*

Petitio fit in scriptis, vel sine scriptis.

In scriptis h. m:

P. P. Es ist mir jüngsthin eine Citation insinuiret/Vermöge welcher ich auf den 28. hujus erscheinen / und auf die wider mich erhobene Klage antworten soll. Weil ich aber eben um diese Zeit anders wo einen Termin abzuwarten habe / wie auß inliegender Citation zu ersehen. So gelanget an dieselbe mein freundlich Bitten / sie wollen solchen Termin auf eine Sächsische Frist prorogiren/ und solches Klägern zu seiner Nachricht ante Terminum notificiren.

Sine scriptis petitur dilatio in ipso termino,& vel statim ab initio, vel post primam positionem:

Beklagter

Erscheinet/und hätte zwar wündschen mögen/daß er wegen seines Principalens die Nothdurfft hätte vorbringen können; Nachdem er aber befindet / daß in Klägers eingebrachten Gesetze so viel facta angeführet/darum er keine Wissenschafft / und dahero hierüber außführliche instruction von seinem Principal nöthig hat: Dieweil aber solches so geschwinde nicht geschehen kan/so bittet er ihm Anstand zu ertheilen.

2. Dilatio seu prorogatio petenda est intra terminum. Rosbach. in Praxi *civ. tit. 37. n. 21.*

3. Dilatio danda est à Judice cum causæ cognitione. *l. fin. ff. de feriis & dilat. l. 4. & 6. C. de Dilat.* Datur autem vel cum, vel sine sententiâ. Sine sententiâ, si dilatio petita sit in scriptis; Sin postuletur in Termino oretenus, mediante sententiâ, quæ ita sese habet:

Daß Beklagten der gebetene Anstand biß auf eine Sächsische Frist billich mitgetheilet wird.

In judiciis autem, ubi certi sunt termini, dilatio ad seqventem terminum extenditur:

Daß Beklagten der gebetene Anstand biß auf nechstkünfftigen Ober-Hoff-Gerichts/ (vel Appellation-Gerichts-) Termin billich mitgetheilet wird.

Qvandoqve tamen additur:

Er ist aber die Unkosten dieses Termins Klägern zu erstatten schuldig.

4. In dubio dilatio potiùs est concedenda, qvàm deneganda. Hiltrop. in Procesf. judiciar. *p. 2. tit. 35. n. 95.*

5. Judex terminum à lege partibus præscriptum, ut necessariò intra eum actus sit expediendus, prorogare neqvit. Struv. in Syntagm. Juris *Exercit. 5. θ. 37.*

De Juramento Calumniæ.

Juramentum Calumniæ est juramentum, qvod à litigantibus de bonæ causæ credulitate præstatur. *l. 2. C. de jurejur. propter Calum. §. 1. Inst. de pœnâ tem. litig.*

Estqve duplex vel *Generale*, vel *Speciale*.

Illud spectat ad totam causam.

Hoc ad certos actus, *c. 2. in fin. X. de jurejur. calumn.* Estqve

Vel *in specie tale*, qvod præstatur ab eo, qvi juramentum defert, *l. 34. §. 4. l. 37. ff. de jurejur.*

Vel *Juramentum malitiæ*, qvod exigitur, qvando qvid malitiosè factum præsumitur.

Formula juramenti calumniæ generalis & qvidem à parte Actoris est hæc:

Ich schwere/daß ich die Klage wider N. nicht gefährlicher Weise angestellet / sondern daß ich darzu gnugsame und wohlgegründete Ursache habe: Ich schwere auch/daß ich bey wehrendem Proceß nichts/ als was recht und billich / suchen und vornehmen wolle/etc.

A parte

A parte rei est talis:

Ich schwere/ daß ich in dieser Sache keine muthwillige Außflucht und Verzug suchen / sondern alles das/ was meine Nothdurfft erfordert/ vornehmen wolle/ etc.

Juramentum calumniæ speciale & in specie tale, ita concipitur:

Ich schwere/ daß ich in meiner wider N. habendē Sache/ sein Gewissen durch Zuschiebung des Eydes gefährlicher Weise nicht gerührt habe/ etc.

Juramenti malitiæ formula est hæc:

Ich schwere/ daß ich v. g. die eingewandte Leuterung nicht gefährlicher Weise/ noch zum Verschleiff der Sachen / sondern zu meiner Nothdurfft eingewendet/ etc.

Regulæ de juramento calumniæ sunt seqventes:

1. Juramentum calumniæ ex officio potest imponi. Non tamen prohibetur litigantibus, impositionem urgere vel in scriptis, vel sine scriptis. In scriptis fit hoc modo:

P. P. Ich habe vernommen/ daß Beklagter sich unterfangen/ wider das jüngsthin publicirte Urthel eine Leuterung einzuwenden; Weil nun in derselben kein erhebliches und zu Recht beständiges gravamen zu befinden / und selbe also bloß zu Verschleiff der Sachen angesehen/ Als gelanget an dieselbe mein gantz freundlich Bitten / sie wollen die Leuterung rejiciren/ oder doch zum wenigsten das juramentum malitiæ Beklagten auferlegen/ etc.

Idqve aliqvando fit mediante notificatione:

Beklagten

Wird auf seine eingewandte Leuterung vermeldet/

daferne er das juramentum malitiæ würcklich ablegt würde/so soll dieselbe zur prosecution angenommen werden.

Sine scriptis fit in ipso termino:

Kläger

Hat sich nicht wenig verwundert / daß Beklagter wider das jüngst gesprochene Urthel eine Leuterung eingewendet/und dieselbe proseqviret; Weil aber solches bloß zu protrahirung der Sache angesehen/ indem gar nicht das geringste scheinbahre gravamen angeführet/so achtet sich Kläger darauf einzulassen nicht schuldig/es habe denn Beklagter zuvor das juramentum malitiæ abgeleget / welches denn auch von ihm hiermit gefordert wird.

Sin petitum attenditur, pronunciatur:

Würde Beklagter das geforderte juramentum malitiæ ablegen/und daß er seine Leuterung nicht gefährlicher Weise/noch zu Verzug der Sache eingewendet/schweren/immaßen ihme zu thun oblieget / so ergehet darauf ferner/was recht ist.

Præstitô juramentô leuteratio admittitur:

Dieweil Beklagter das zuerkante juramentum malitiæ würcklich abgeleget/so ist nunmehr Kläger auf die allbereit proseqvirte Leuterung sich einzulassen schuldig.

Qvod si autem petitum locum non inveniat, sententia est talis:

Daß Kläger/seines Vorwendens ungeacht / auf die allbereit proseqvirte Leuterung sich einzulassen schuldig.

Qvandoqve adjungitur clausula:

Und

Und hat das geforderte juramentum malitiæ nicht statt.

Juramentô neglectô vel recusatô pronunciatur:

Daß Beklagter an dem zuerkanten Eyd sich verseumet/und ist dessen Leuterung nicht zuläßlich.

Vel:

Dieweil Beklagter den zuerkanten Eyd abzulegen sich verweigert/so ist die Leuterung nicht zuläßlich.

Juramentum autem calumniæ in specie, sicuti non, nisi judicialiter, urgetur;

Beklagter

Muß dahin gestellet seyn lassen / auß was Ursachen Kläger wider ihn eine Klage angestellet / und weil er ihme darinne sein Gewissen gerührt / und ihme das jurament deferirt, So fordert er von ihme den Eyd vor Gefährde/und will ihme so wohl die relation, als auch die Gewissens-Vertretung reservirt haben.

Ita & per sententiam injungitur:

Dieweil Beklagter auf die erhobene Klage geantwortet/und solcher nicht geständig / so ist er hierüber auf vorhergehenden Klägers Eyd vor Gefährde/ sein Gewissen/etc.

2. Juramentum calumniæ per mandatarium præstari neqvit. Ordinat. Processſ. *tit. 18. §.* Es soll auch ein ieder 2c.

3. Juramentum Calumniæ nec potest referri, nec per probationem declinari.

4. Juramentum calumniæ in causis criminalibus capitalibus non præstatur. Umm. Disp. ad proc. *12. θ. 10. n. 44.*

5. Juramentum calumniæ generale de jure Saxonico est abrogatum, Ordin. Processſ. *tit. 33. in pr.*

6. Juramentum calumniæ speciale locum tantummodò habet, si juramentum delatum sit. Ordinat. Processſ. *tit. 18. §.* Nachdem auch.

7. Parentes juramentum calumniæ præstare non tenentur. *l. 8. ff. Qvi satisdare cogunt.* Hinc si à liberis exigatur, pronunciatur:

Daß Kläger mit dem geforderten Eyde vor Gefährde billich zuverschonen.

De Litis Reassumptione.

Litis Reassumptio est actus, qvô heredes mortui litigantis processum in statu, qvo relictus est, continuandum suscipiunt. Ordin. Proceß. *tit. 17.* fitqve

Vel *in primâ* vel in *secundâ instantiâ*: &

Vel ab *actoris*, vel à *rei heredibus*.

Regulæ notabiles sunt hæ:

1. Litis Reassumptio omissa injungitur & qvidem tàm comparentibus, qvàm emanentibus. Sententia est talis:

Daß Kläger vor allen Dingen wegen ihres Verstorbenen ꝛc. den Procefs zu reassumiren schuldig.

2. Litis reassumptio qvovis tempore litis est suscipienda. Carpz. in Proceß. *tit. 5. art. 4. n. 15. & seqq.*

3. Litis reassumptio per procuratorem sine speciali mandato fieri neqvit. Carpz. in Proceß. *tit. 5. art. 2. n. 13.* Contra illegitimatum ergò poterit excipi:

Beklagter

Hat ersehen/daß Klägers Anwald wegen seines Principals, den Procefs reassumiren wollen; Nachdem aber sein producirtes Mandat auf die reassumption nicht gerichtet/und darinnen solcher gar nicht gedacht / so kan diese reassumption zu recht nicht bestehen/und wird sich Anwald vor allen Dingen besser/als geschehen/legitimiren/maßen also zu erkennen gebeten wird.

Et contra eum qvoqve pronunciari:

Daß Klägers Anwald zur reassumption des Processus seine

ne Person / durch Vorlegung eines sonderbahren hierzu ertheilten Mandats, zu legitimiren schuldig.

Vel:

Daß Klägers Anwald durch ein special Mandat, den Procefs zu reassumiren / seine Person zu legitimiren schuldig. Vel:

Würde Klägers Anwald seine Person anderer gestalt / denn geschehen / und durch ein special-Mandat, den Procefs zu reassumiren/legitimiren/immaßen ihme zu thun oblieget/so ergehet darauf ferner/was recht ist.

In speciali autem isto mandato necesse non est, ut & causa reassumptionis & defuncti fiat mentio. Carpz. in Processf. *tit.* 5. *art.* 2. *num.* 18. & *seqq.*

4. Procuratore, vel Curatore mortuo litis reassumptione opus non est. Hinc si urgeatur reassumptio, pronunciatur vel in genere:

Daß Klägers Suchen nicht statt hat.

Vel in specie:

Daß die gesuchte Litis reassumption nicht statt hat.

5. De factâ litis reassumptione debet ferri sententia. Ordinat. Processf. *tit.* 17. Sicuti autem litis reassumptio fit seqventem in modum:

Klägers

N. nachgelassener Erbe/erscheinet / und will der Citation zu Folge den von seinen Vorfahren angefangenen Procefs in dem Stande/darinnen solcher sich befindet/hiermit reassumiret/und die reassumption zu Rechtlichen Erkäntniß gestellet haben.

Ita sententia sic concipitur:

Daß Kläger den Procefs zur Nothdurfft reassumiret.

Si verò litis reassumptio ritè sese non habeat, ejusqve defectus urgeantur, sententia est talis:

Daß

Daß Kläger/seines Vorwendens ungeacht / den Procefs anderer gestalt / denn geschehen/ zu reassumiren schuldig.

6. Lite non reassumptâ, processus habetur pro reassumpto, præcedente adversæ partis petitione:

Kläger

Hätte sich versehen / es würden Beklagte den wider ihren Vater angestalten Procefs reassumiret / und dem jüngsten Urthel schuldige Folge geleistet haben: Weil aber solches nicht geschehen/so beschuldiget Kläger der Beklagten Ungehorsam / und bittet zu erkennen/daß der Procefs pro reassumpto zu haltē.

Idqve fit mediante sententiâ:

Daß wegen der Beklagten der Procefs nunmehr billich pro reassumpto gehalten wird.

De Reconventione.

Reconventio est actus, qvo reus conventus contra actorem convenientem coram eodem judice actionem instituit. *l, 22. ff. de judiciis. l. 14. C. de sentent.* Estqve

Vel *Reconventio Juris Communis*, vel *Juris Saxonici.*

Reconventio Juris communis est, qvæ durante conventionis judicio ex diversis causis instituitur, & cum conventione unâ finitur sententiâ. *l. 11. §. 1. ff. de jurisd. l. 1. §. fin. ff. Qvæ sent. sine appell. rescind.* Vocaturqve mutua petitio. *l. 1. §. fin. ff. de Extmord. cognit. c. 1. 2. X. de mut. petit.*

Reconventio juris Saxonici est, qvæ locum habet in causis connexis, & finitâ conventione. *p. 1. C. 7.* Et de hâc

Notandæ Regulæ seqventes:

1. Reconventio sine actione non instituitur. Libellus ergò ita formatur:

Recon-

Reconvention-Klage

N. Wieder-Klägers

Contra

N. Wieder-Beklagten.

P. P. Saget Wieder-Kläger zu Anbringung seiner Wieder-Klage/wie daß Wieder-Beklagter vorhin wider ihn auf 200. Rthl. als weñ er dieselbe von ihm erborget / Klage angestellet/auch es dahin gebracht/ daß Kläger zu Bezahlung solcher 200. Rthl. angehalten worden. Weil aber Kläger dieselbe würcklich nicht bekommen/und ihme seine Nothdurfft in der Reconvention außzuführen vorbehalten worden: Als ist Wieder-Kläger zu Anstellung dieser Klage bewogen worden. Fordert demnach von Wieder-Beklagten richtige und deutliche Antwort / und bittet zu erkennen und außzusprechen/daß Wieder-Beklagter Wieder-Klägern die zur Ungebühr bezahlte 200. Rthl. nebenst dem Interesse, und allen verursachten Schaden und Unkosten zu erstatten schuldig.

2. Reconventio, si fundata sit, institui potest, sive per sententiam expresse sit reservata, sive non. Reservatur autem reconventio hoc modo:

Daß Beklagter ꝛc. Es ist ihme aber seine Gegenforderung in der Reconvention zu suchen unbenommen.

Vel: Und wird mit seinen Exceptionibus in die Reconvention billich gewiesen.

Si reconventio fundata sit, sententia ita concipitur:

In Sachen N. Wieder-Klägern an einem/ N. Wieder-Beklagten anders Theils ꝛc. Daß Wieder-Beklagter

ter auf die erhobene Wider-Klage sich einzulassen schuldig.

Si fundata non sit, est talis:

Daß die Wieder-Klage nicht statt hat.

Vel:

Daß Wieder-Beklagter auf die erhobene Wieder-Klage sich einzulassen nicht schuldig.

3. Reconventio locum tantummodò habet in causis connexis. *p. 1. C. 7.* Ordin. Process. *tit. 6.* Si ergò causa diversa per modum reconventionis tractetur, poterit à reconvento excipi:

Wieder-Beklagter

Hat nicht ohne Befrembdung vernommen / daß vermeynter Wieder-Kläger eine Reconvention-Klage wider ihn anstellẽ wollen; Dieweil aber solche mit der vorigen wider Gegentheil erhobene Klage gantz nicht verwandt / und eine auß der andern nicht herfleust / indem jene ex mutuo angestellet / diese aber sich in emptione fundiret; Als kan sich Wieder-Beklagter darauf im geringsten nicht einlassen / sondern bittet unbefugten Wieder-Kläger mit seiner Wieder-Klage cum refusione expensarum abzuweisen.

Idqve fit per sententiam:

Daß die Wieder-Klage nicht statt hat.

Vel:

Daß Wieder-Beklagter auf die Wieder-Klage allhier sich einzulassen nicht schuldig / es ist aber Wieder-Klägern / ihn bey seiner Obrigkeit gebührend zu belangen / unbenommen.

Si verò Judex sit reconventi competens, reus potest replicare:

Wieder-Kläger

Wil sich mit Gegentheil in kein Disputat einlassen / ob nem-

nemlich die itzige Klage mit der vorigen verwandt/ und von derselben herfliesse/oder nicht / sondern urgiret nur dieses / daß Beklagter coram competenti belanget worden : Daferne nun die Wieder-Klage nicht statt haben solte / und Beklagter sich darauf/ als Wieder-Beklagter nicht einlassen dürffte / welches doch nicht eingeräumet wird / so hätte doch die Klage sonsten statt/ und müste sich darauf einlassen: Allermaßen denn Kläger eventualiter die Klage dergestalt will erkläret / und von Beklagten die Einlassung erwartet haben.

Et tunc reo invito responsio injungitur:

Daß Beklagter/seines Vorwendens ungeacht/ auf die wider ihn erhobene Klage sich einzulassen schuldig.

4. Reconventio instituenda est in judicio conventionis. Ordin. Process. *tit. 6.* Hinc reconventus judicem, licet aliàs incompetentem, recusare neqvit. *d.l.* Adeoqve si exceptionem fori incompetentis opponat, replicari potest:

Wieder-Kläger

Kan zwar nicht in Abrede seyn/ daß Wieder-Beklagter vor diesem judicio regulariter zu stehen nicht schuldig sey: Nachdem er aber dasselbe durch seine angestallte Convention selbst eligiret / so muß er auch juxta *l. 14. in fin. C. de sent. & interlocut. judic.* solches in reconventione agnosciren / und sich dannenhero auf die Wieder-Klage einlassen / maßen also zu erkennen gebeten wird.

Et postmodum sententionari:

Daß Wieder-Beklagter/seines Vorwendens ungeacht/ auf die erhobene Wieder-Klage allhier sich einzulassen schuldig.

Attendenda autem est exceptio, si ex parte judicis deficiat cognoscendi facultas, & hinc licet duplicare:

Wieder-Beklagter

Kan Wieder-Klägern gar wohl einräumen / daß die Reconvention in foro conventionis könne angestellet werden / und daß Wieder-Beklagter sich daselbst einzulassen schuldig sey: Allein es muß auch hingegen Wieder-Kläger zugeben / daß solches so dann nur statt finde / wenn auch der Judex de causâ reconventionis zu recognosciren Macht habe; Weiln nun die Reconvention also bewandt / daß in diesem Judicio darüber nicht könne cognosciret / noch erkant werden / sondern selbe eigentlich vor das Consistorium gehörig / so bleibet die Exception unremoviret / und wird dannenhero voriges petitum nochmahls repetiret.

Et hinc pronunciatur:

Daß die Reconvention gestalten Sachen nach nicht statt hat / es ist aber Wieder-Klägern seine Klage an gehörigen Orte anzustellen unbenommen.

5. Reconventio post finitam conventionem locum habet. *p. 1. C. 7.* Ordinat. Processs. *tit. 6. in princ.* Si ergò antè instituatur, poterit excipi:

Wieder-Beklagter

Muß zwar dahin stellen / auß was Ursachen vermeynter Kläger eine Wieder-Klage wider ihn angestellet; Dieweil aber die Convention noch nicht geendiget / und vermeynter Kläger dem Urthel noch zur Zeit keine Folge geleistet / auch klares Rechtens / daß vor geendigter Convention die Reconvention nicht statt habe / so kan sich in Erwägung dessen Beklagter

klagter noch zur Zeit auf die vermeynte Wieder-Klage nicht einlassen: Allermaßen er denn also zu erkennen bittet.

Sententia ergò est talis:

Daß Wieder-Beklagter/ auf die erhobene Klage noch zur Zeit sich einzulassen/nicht schuldig.

Vel:

Würde Wieder-Kläger gnugsamen Schein/ daß er sich von Wieder-Beklagtens Zusprüchen und Klage durch würckliche Zahlung gäntzlichen entbrochen/ ad Acta bringen/ so ergehet darauf ferner/ was recht ist.

Si doceatur conventionis finitio, Reconveniens responsionem potest urgere:

Wieder-Kläger

Will jüngstem Urthel zu Folge hiermit den Gerichtlichen Schein produciren/worauß denn erscheinet/ daß die Reconvention nunmehr geendiget/ und er Wieder-Beklagten gäntzlichen contentirt. Dannenhero erwartet er/ wie Wieder-Beklagter sich auf die Wieder-Klage einlassen und antworten werde/in dessen Verbleibung/bittet er ihm solches aufzulegen.

Idqve, si reconventus recuset, fit per sententiam:

Daß Wieder-Beklagter nunmehr/seines Vorwendens ungeacht/auf die erhobene Wieder-Klage sich einzulassen schuldig.

Admittitur tamen reconventio ante finitam conventionem in causis injuriarum connexis. Ordin. Process. *tit. 6. in fin.* Et si opponatur exceptio nondum competentis reconventionis, replicari poterit:

Wieder-Kläger

Weiß sich zwar wohl zu bescheiden / daß regulariter die reconvention vor Endigung der Convention nicht könne angestellet werden: Ist auch nicht in Abrede/ daß die wider ihn angestalte Injurien-Klage sich noch nicht geendiget. Hingegen aber ist auch in der Procefs-Ordnung *tit. 6. in fin.* versehen / daß in Injurien-Sachen / da eine von der andern dependiret / gar wohl mit der Reconvention ante finitam conventionem könne verfahren werden: Versiehet sich also Wieder-Kläger/es werde Wieder-Beklagter von seiner Exception abstehen/und auf die Klage sich einlassen/etc.

Si non fiat litis conteſtatio, ipſi injungitur. Qvâ factâ ſingulari modo pronunciatur:

Dieweil Beklagter auf die Klage geantwortet / und den Krieg Rechtens befestiget / so wird nunmehr mit diesem Procefs biß zu Erörterung der Haupt-Sache billich in Ruhe gestanden.

§. XVII.

Actorum Inrotulatio.

HIc actus utriqve Proceſſui & ordinario, & ſummario communis exiſtit, & fit *poſt concluſionem cauſæ* g), nihilqve aliud eſt, qvàm eorum, qvæ ab utrâqve parte fuere propoſita, præſentibus partibus, ad hoc ſpecialiter citatis, in ordinem facta collectio, & collectorum obſignatio, * ut mittant ad aliquod Collegium Scabinorum, Facultatis Juridicæ, etc.

g) Cauſæ

[illegible] causæ ad decisionem judicis submissio. *cap. 5. X. de caus. poss. & propr.* in judicio ventilatæ. Umm. Disp. ad Processʃ. *19. θ. 1. n. 2.* Estqve

Vel *Expressa*, vel *tacita*.

Expressa fit expressis verbis:

Tacita ex non factâ protestatione colligitur.

Illa fit h. m:

Und weil er Gegentheils Einwürffe zur Gnüge beantwortet / so will er repetendo priora **sich zu Richterlichem Erkäntnüß** submittiret **und nunmehr zu einem gedeylichen Urthel** concludiret **haben.**

2. Conclusio est vel *Pura*, vel *Conditionata*.

Pura dicitur, qvæ fit absolutè sine conditionis adjectione:

Conditionata, seu *Eventualis* est, qvæ fit cum conditione, & protestatione, si pars adversa nihil novi attulerit, & hoc modo concipitur:

Und daferne Neuerung verbleibet / will er hiermit zum Urthel beschlossen / sonsten aber fernere Nothdurfft nochmahls ihme vorbehalten haben.

Vel:

In Verbleibung fernerer Neurung / darwider er denn protestiret **/ will er zum Urthel beschlossen haben.**

3. Conclusio est vel *generalis*, vel *specialis*.

Generalis est, qvæ totam causam & litem concernit, & dirigitur ad sententiam definitivam.

Specialis est, qvæ ad particularem tantùm actum & capitulum incidens spectat, respicitqve sententiam interlocutoriam. Rosbach. *in pr. civ. tit. 70. n. 7.*

4. Conclusio est vel *vera* vel *ficta*.

Vera est, qvæ reverà fit.

Ficta est, qvæ pro factâ ob contumaciam habetur. *Avth. jubemus. C. de Judiciis.* Hiltrop. in Processʃ. judiciar. *tit. 29. n. 30.*

Regulæ circa conclusionem sunt hæ:

1. Con-

1. Conclusio in causâ non est de processus substantiâ, & hinc eâ non factâ sententia non vitiatur. Mod. Pistor. in Process. *p. 2. c. 46. num. 5.*

2. Post causæ conclusionem nihil amplius admittitur. Rosbach. in Process. civili *tit. 70. n. 10. & seqq.* qvod tamen accipiendum est de ipsis litigantibus: ad judicem enim illud extendi neqvit. Hiltrop. in Process. Judiciar. *p. 3. tit. 29. n. 25. & seqq.* nec ad causas criminales & matrimoniales. Umm. Disp. ad Process. *19. θ. 3. n. 13.*

* *Et posteà* transmisio fit ad Collegium *h) Sapientum, ut plurimum inscïis partibus, nisi utraq; pars in Collegium certum promiserit. Sed potest etiam pars contra unum vel alterum Collegium excipere. Solent etiam Judices diligenter elicere ex actis puncta, qvæ in controversiam veniunt, & ea in literis ad Collegium datis accensere. Qvæ res licet utilitate non careat, Consultum tamen foret, hæc puncta præsentibus partibus elicere, secundùm Brunnemann. in Process. c. 27. n. 9.*

h) De transmissione Actorum & reqvisitione Consilii seqventes notandæ sunt regulæ:

1. Judex ad transmissionem Actorum invitus cogi neqvit, sed, si velit, ipse in causâ judicare potest. Spec. *l. 2. p. 2. in pr.* Qvod tamen fallit in causis criminalibus. *Constit. Crim. art. ult.* & in eo casu, qvando à superiore causa ita fuerit delegata, ut in eâ petatur juris informatio. Nicolai in Process. *p. 2. C. 66. n. 11.*
2. Acta ad Collegium transmissa possunt avocari. Berl. *p. 1. concl. 59. num. 28.*
3. Integra acta sunt transmittenda.
4. Transmissio Actorum fit sumptibus utriusqve partis, sive fiat ad instantiam utriusqve partis, sive non. Hinc sententiæ qvandoqve annectitur:

Und ist so wohl Kläger / als Beklagter die Urthels- und andere zu Verschickung der Acten nöthige Gebühren zur Helffte zu erlegen schuldig.

5. Judex

5. Judex consilium Collegii juridici seqvi non debet, sed sententiam contrariam ferre potest. Berl. *p. 1. Concl. 59. n. 27.*

§. XVIII.

Sententia.

SEntentia est pronunciatio Judicis causæ controversæ decisionem continens, & est vel *interlocutoria* i), vel *definitiva* k): Illa dicitur **ein Beyurthel** / & fertur super emergentibus, & inter principium, & finem causæ incidentibus; Hæc vocatur **ein Urthel** / & Principalem controversiam concernit, determinat, totiq; causæ finem imponit.

Formulas l) utriusqve pronunciandi modi suprà vidimus, qvibus adjungantur illæ, qvas habet Termin. *c. 227.* Ex multis seqventes tantùm hîc annotabimus regulas:

i) Hæc est vel *simplex*, vel *mixta*.
Simplex dicitur, qvæ fit tantùm de articulo incidenti, negotiumqve principale non afficit.
Mixta est, qvæ habet vim definitivæ. Gail. *l. 1. Obs. 29. n. 2.*

k) Sententia definitiva est vel *Condemnatoria*, vel *Absolutoria*, vel *Mixta*. *l. 1. ff. de Re judic. l. 3. C. de sent.*
Condemnatoria est, qvæ continet rei condemnationem.
Absolutoria, qvæ continet rei absolutionem.
Mixta qvæ in certis capitibus reum absolvit, in cæteris verò condemnat.

Præterea ſententia in genere eſt vel *primæ*, vel *ſecundæ inſtantiæ*, & hæc vel *Confirmatoria*, vel *Reformatoria*, vel *Declaratoria*:
Item ſententia eſt vel *Civilis*, vel *Criminalis*, & hæc
Vel *Capitalis*, vel *non Capitalis*.
Eſt qvoqve ſententia vel *juſta*, vel *injuſta*.
Sententia juſta eſt, qvæ convenit cum jure. *pr. Inſt. de off. judic. Nov. 82. c. 13.*
Sententia injuſta eſt, qvæ contra jus lata eſt.
Eſtqve vel *contra jus litigatoris*, vel *contra jus conſtitutionis. l. 1. §. 2. ff. Quæ ſentent. ſine Appellat. reſcind. l. 2. C. Qvando provocare non eſt neceſſe.*
Tandem ſententia eſt vel *Pura*, vel *Conditionalis*.
Hæc dicitur, qvæ in ſe habet conditionem.
Eſtqve duplex:
Alia in ſe habet conditionem extrinſecam:
Alia continet conditionem intrinſecam. Umm. Diſp. ad Proceſſ. *D. 19. §. 10. n. 44.*

l) Formula ſententiæ definitivæ non eſt uniformis: Aliter enim ſeſe habet in condemnatoriâ, aliter in abſolutoriâ, aliter in ſummariis, aliter in Executivis, aliter in Ordinariis, aliter in actione negatoriâ, aliter in confeſſoriâ, aliter, ſi procedatur contra contumacem, aliter, ſi contra comparentem.
Condemnatoria in Proceſſu ordinario ita concipitur:

Auf Klage/ Antwort/ verführten Beweiß/ und Gegen-Beweiß/ auch erfolgte Geſetze/ ꝛc. daß Kläger das jenige/ ſo ihme zu erweiſen auferleget/ und er ſich angemaßet/ zur Nothdurfft erwieſen; Derowegen Beklagter ꝛc.

In actione negatoriâ ita:

Auf Klage/ Antwort/ geführten Beweiß und Gegen-Beweiß/ auch erfolgte Geſetze/ ꝛc. daß Beklagter das jenige/ ſo ihme zu erweiſen auferleget/ und er ſich

sich angemaßet/zu Recht nicht erwiesen / derowegen Beklagter/etc.

Contra Contumacem sententia definitiva est talis:

Auf Klage und beschuldigten Ungehorsam ꝛc. daß Kläger seine Klage und Zusprüche wider Beklagten/ wegen seines beharrlichen Ungehorsams/biß auf die Hülffe nunmehr erstanden und erlanget.

Vel:

Daß Beklagter nunmehr pro confesso & convicto zu halten/derowegen er ꝛc.

In Processu executivo sententia est talis:

Auf Summarische Klage / eingewandte Exception und erfolgte Gesetze ꝛc. Dieweil Beklagter die producirte Obligation recognoscirét/so ist er auch / seines Vorwendens ungeacht/die libellirte 100. Rthl. nebenst dem Interesse moræ Klägern zu bezahlen schuldig / in Mangelung gütlicher Entrichtung/ wird ihme hierzu gebührend billich verholffen.

Contra contumacem est hæc:

Auf Summarische Klage / und beschuldigten Ungehorsam ꝛc. Daß die libellirte und originaliter producirte Obligation nunmehr pro recognitâ billich zu halten/und ist Beklagter Inhalts derselben die libellirte 100. Rthl. Capital nebenst dem Interesse moræ Klägern zu bezahlen schuldig.

Absolutoria autem sententia concipitur hoc modo, & qvidem in Processu ordinario post litem contestatam:

Auf Klage/Antwort/geführten Beweiß und Gegen-Beweiß/auch erfolgte Gesetze/ ꝛc. daß Kläger das jenige/so ihme zu erweisen auferleget / und er sich angemaßet/wie recht / nicht erwiesen/ derowegen

Beklagter von der angestalten Klage zu entbinden und loß zu zehlen.

Ante litem autem conteſtatam ita ſeſe habet:

Auf Klage / Exception und erfolgte Geſetze / ꝛc. daß Beklagter auf die erhobene Klage ſich einzulaſſen nicht ſchuldig.

In actione negatoriâ eſt talis:

Auf Klage/Antwort/verführten Beweiß und Gegen-Beweiß/ auch erfolgte Geſetze /ꝛc. daß Beklagter das jenige/ſo ihme zu erweiſen auferleget / und er ſich angemaßet/zur Nothdurfft erwieſen / derowegen Beklagter von der angeſtalten Klage billich zu entbinden.

In Executivis hoc modo:

Auf Summariſche Klage/eingewandte Exception, und erfolgte Geſetze/ꝛc. daß Beklagter zwar die libellirte und originaliter producirte Obligation zur Nothdurfft recognoſciret; Er wird aber von der angeſtalten Klage billich entbunden und loßgezehlet/etc.

Vel, ſi præceſſerit diffesſio:

Dieweil Beklagter die libellirte und producirte Obligation vermittelſt Eydes diffitiret / ſo wird er nunmehr von Klägers Zuſprüchen billich entbunden und loß gezehlet.

I. Sententia regulariter debet eſſe conformis libello & petitioni Actoris, non verò reſponſioni, qvam Reus fecerit ad petitionem, cùm Judex extra libelli metas judicare, & vagari neqveat *. Qvod, qvâ ratione intelligi debeat, eleganter tradit

tradit Jason. *in* §. *32. Institut. de Action. num. 27. & seqq.* & ex eo Carpzov. *part. 1. Constit. Elect. 26. Definit. 6. & 8.*

* *Excipe, si libello adjecta fuerit clausula salutaris, quâ actor petit Jus & Justitiam sibi administrari.* Cujus clausulæ vigore *m*) *utrumq; tàm petitorium, quàm possessorium in Judicium videtur deductum, quare ex eâ etiam in petitoriô super possessione; in Possessoriô super proprietate, tutò pronunciabitur, Carpzov. tit. 16. art. 2. num. 43.*

m) Modò libelli id patiantur narrata, nec ea vel ad petitorium, vel ad possessorium tantùm restricta. Ordinat. Processf. *tit. 5. §.* Nachdem. Modò etiam cedat in Actoris commodum, nec in ejus detrimentum. Carpz. in Processf. *tit. 16. art. 2. n. 52.*

II. Ad Sententiarum publicationem partes specialiter citari, ipsisqve præsentibus publicari debet, secus sententia nullas habet vires, *nec habetur pro re judicatâ* n), licet decendium præterlapsum fuerit, nisi vel Judex in contumaciam partis Sententiam publicaverit, vel ipsæ partes sententiam illam pro publicatâ se habituras esse coram Actuario Judicii promiserint, & sese declaraverint.

n) Hinc, si sententiæ non publicatæ præstatio urgeatur, poterit excipi:

Beklagter

Hat so wohl auß der Citation, als auch auß Gegentheils Vorbringen so viel vernommen / daß von ihme begehret werde / daß er dem allegirten Urthel

Folge leisten solle. Allein/weil solches Urthel ihme nicht publiciret / und deßhalben bey denen Actis nichts zu befinden/so ist Klägers Begehren vergeblich/ und wird demselben meliori modo contradiciret/auch daß er die vergeblich verursachten Unkosten erstatten solle/ zu erkennen gebeten.

Et hinc seqvitur sententia:

Dieweil nicht zu befinden / daß das gesprochene und Fol. Actor. befindliche Urthel Beklagten publiciret/ so geschiehet solches vor allen Dingen nochmahls billich/ und ergehet so dann in der Sache ferner/ was recht ist.

Præter Regulas Autoris aliæ adhuc sunt notandæ:

1. Judex ad sententiam ferendam tenetur. *l. 74. pr. ff. de Judiciis. l. 79. §. 1. eod. l. 3. C. de pedaneis judicib. Ummius Disp. ad Process. 19. th. 6. n. 25.* Sin verò recuset, apud superiorem qverela institui potest propter denegatam justitiam, & qvidem mediante imploratione:

P. P. E. Chur-Fürstl. Durchl. soll ich nicht verhalten/ wie daß ich wider N. eine Klage bey N. angestellet/ und es darinnen so weit kommen / daß es nunmehr auf der Definitiv beruhe: Ob ich nun wohl zum öfftern darum angehalten / so habe ich doch nichts erhalten können/sondern es hat bald diese/ bald eine andere Verhinderung wollen vorgeschützet werden. Weil ich aber vermercke / daß solche Verzögerung nur Beklagten zu Gefallen geschiehet/so habe ich solcher nicht länger nachsehen können. Und gelanget demnach an E. Chur-Fürstl. Durchl. mein unterthänigstes Bitten/ Sie wollen N. bey einer gewissen Strafe anbefehlen/ daß er entweder in der Sache selbst sprechen/oder die Acta

nach

nach Rechtlichen Erkäntniß schicken / und das eingeholte Urthel gebührend publiciren / auch sonsten schleunig verfahren solle.

Hanc implorationem seqvitur vel Mandatum, qvandoqve cum, qvandoqve sine pœnâ, vel Commissarii adjunctio, vel etiam nonnunqvam causæ avocatio.

2. Sententia non est ferenda contra inauditos. *l. 9. C. de judiciis c. nullum can. judicantem 30. q. 5.* Carpz. *p. 1. C. 26. Definit. 12.* Si ergò contra inauditum petatur sententia, pronunciatur:

Dieweil nicht zu befinden / daß Beklagter mit seiner Nothdurfft gehöret / so mag auch noch zur Zeit nichts beständiges wider ihn erkant werden.

Vel:

Daß Beklagter vor allen Dingen auf Klägers Vorbringen mit seiner Nothdurfft vernommen wird / und ergehet so dann in der Sache ferner / was recht ist.

Si verò contra inauditum sententia sit lata, excipi poterit:

Beklagter

Vernimmet mit Befrembdung / daß ein Urthel hat wollen eingeholet / und von ihme solchem Folge zu leisten begehret werden / da er doch mit seiner Nothdurfft auf Klägers Vorbringen nicht einmahl gehöret / noch deßwegen citiret worden. Weil nun dergestalt wider ihn nulliter verfahren / und das gesprochene Urthel keinen Effect haben kan / so wird von ihm ohne Grund begehret / daß er solchem Urthel Folge leisten solle: Allermaßen denn zu erkennen gebeten wird / daß Klägers Suchen nicht statt hat.

Et hinc etiam sententionatur:

Daß

Daß Klägers Suchen nicht statt hat/sondern es wird Beklagter vor allen Dingen mit seiner Nothdurfft nochmahls billich vernommen.

Qvod tamen non obtinet, si procedatur contra contumacem, & qvi audiri non velit.

3. Sententia non est ferenda ex falsâ causâ. Qvòd si falsa causa pro ratione decidendi sententiæ in feratur, fit sententia nulla. Carpz. *l. 3. Resp. 98. n. 15.* Et sicuti hoc procedit, si falsa sit causa in jure tantùm, aut in jure & facto simul *l. 2. C: Qvando provocare non est necess.* Ita fallit, qvando plures exprimuntur causæ, qvarum una est vera, altera falsa, item, qvando falsitas tantùm in facto consistat. Papiens. *in Prax. tit. 20. n. 40. & seqq.*

4. Sententia non est ferenda contra rem judicatam, aliàs est ipso jure nulla. *l. 1. C. Qvando provocare non est necesse.* Adeoqve contra talem sententiam non modò licet interponere remedium suspensivum, verùm etiam hoc modo excipere:

Beklagter

Hat nicht ohne Befremdung vernommen / daß Kläger von ihm die Einlassung auf die Klage gefordert/und zu dem Ende das Fol. befindliche Urthel angeführet: Nun kan er zwar nicht in Abrede seyn/ daß dergleichen Urthel allegato loco zu befinden / er muß auch einräumen / daß wider solches Urthel kein remedium suspensivum eingewendet: Allein dieses kan er auch nicht unerinnert lassen / daß eben dieses Urthel contra rem judicatam gesprochen / sintemahl ex Actis fol. erscheinet / wie das daselbst ein Urthel zu befinden / worinnen erkant/ daß Beklagter auf die Klage sich einzulassen nicht schuldig / welches auch Leuterungs-Weise confirmiret/und res judicata worden/wordurch denn Beklagter ein solch Recht erlanget / welches ihm per aliam

liam sententiam nicht hat können entzogen werden: Dannenhero bittet er/Klägern mit seinem Suchen abzuweisen/und zu erkennen/daß es bey dem ersten Urthel nochmahls billich bleibe.

Idqve fit per sententiam ita concipiendam:

Auß denen Acten so viel zu befinden/ daß das am etc. publicirte Urthel zu Recht nicht beständig / und unverbindlich/derowegen es bey dem am ꝛc. eröffneten und Krafft Rechtens erreichten Urthel nochmahls billich verbleibet.

5. Valet sententia, sive ab ipso judice feratur, sive ejus nomine à Collegio juridico concipiatur, sive etiam suppressô judicis nomine sententia publicetur. *p. 1. C. 26.* Prius fit hoc modo:

Auf Klage ꝛc. erkennen wir/vel: ich/daß ꝛc.

Alterum sic:

Auf Klage ꝛc. erkennen wir nach vorgehabten Rath der Rechtsgelahrten vor Recht/daß etc.

Posterius ita:

Auf Klage ꝛc. so ihr uns sammt denen sonst hierinnen ergangenen Acten zugeschicket/ und euch des Rechten darüber zubelehren gebeten/ erachten wir/nach fleissiger Verlesung und Erwägung derselben in Rechten gegründet und zu erkennen seyn/ daß ꝛc.

6. Sententia semel lata non potest retractari & mutari, nec ab ipso judice, *l. 14. l. 55. l. 62. de Re judic. l. fin. §. fin. C. de modo multar.* nec à Principe *l. 3. C. sentent. resc. non posse.* nec per novam legem. *l. 17. vers. nisi jam super his, C. de fide instrum.* Nicol. in Process. *p. 1. c. 67. n. 27.* Poterit tamen impugnari vel *remedio ordinario*, vel *extraordinario*,

Remedium ordinarium est vel *Appellatio*, vel *Supplicatio*, vel *Leuteratio*, vel *revisio*.

Extraordinarium est vel *qverela nullitatis*, vel *restitutio in integrum*.

Querela nullitatis.

III. Reſcripta principum ad ſupplicata unius partis impetrata non tranſeunt in rem judicatam, nec pars gravata ea vel per Leuterationem, vel per Appellationem à viribus rei Judicatæ ſuſpendere neceſſe habet, cùm hic deficiat cauſæ cognitio, Coler. *de Proceſſ. Execut. part. 1. c. 2. n. 9. & 266.* ſecus tamen res ſeſe habet, ſi cauſæ cognitio, licet duntaxat ſummaria, præceſſerit, cùm Reſcriptum Principis partibus litigantibus publicatum fuerit, idem Coler. *dict. cap. 2. P. 1. n. 266.*

§. XIX.
Leuteratio.

LEuteratio eſt remedium ſuſpenſivum, conſvetudine & moribus inter Saxones introductum, ad hoc, ut declaretur ſententia * lata, qvâ pars ſe gravatam exiſtimat.

* *A ſententiâ diligenter diſtingvendum eſt decretum. Illa German.* ein Urtheil/ rechtliches Erkäntnüß und Außſpruch / *cui additur.* V. R. W. *Hoc* ein Abſchied oder Beſcheid. *Illa eſt, qvæ ab aliqvô JCtorum Collegiô, actis transmiſſis & probè ponderatis concepta, à Judice duntaxat prælegitur & publicatur. Hoc eſt,* qvod ab ipsô Judice o) *ejusq; Aſſeſſoribus, vel etiam Commiſſariis causâ cognitâ fertur, qvod qvidem in Proceſſu Ordinariô non admittitur, Carpzov. in Proceſſ. tit. 16. art. 1. n. 1.*

o) In eo non conſiſtit ſententiæ & decreti differentia, cùm & hoc & illa ab ipſo judice ferri posſit; Deprehenditur tamen in eo diſcrimen, qvòd in decreto initium ita ſeſe habeat: In Sachen ꝛc. in ſententiâ autem qvædam præmittantur. v. g:

Auf

nec mittitur ad aliquod Collegium

Auf Vorbringen und erfolgte Gesetze.
Vel:
Auf Klage / Antwort etc.
Deinde in Decreto est talis formula pronunciandi:
In Sachen N. Klägern an einem / etc. N. Beklagten anders Theils / geben etc. diesen Bescheid / etc.
In sententiâ autem:
Erkennen wir / etc.

Formula Leuterationis *p*).

P. P.

Insonders großgünstiger Herr.

ICh erinnere mich / des zwischen N. N. Klägern eins- und N. N. Beklagten anders Theils in Puncto (inferatur causa) den 12. Martii publicirten Urtheils (oder Abschieds) dieses Inhalts / etc. (Si sint ex parte utilia leuteranti, inferatur hæc formula: Und gleich wie ich dieses (oder jenes) hiermit solennissimè acceptire:) Also befinde ich mich im Gegentheil, salvâ tamen Dominorum concipientium autoritate, dahero sehr beschweret / weil etc. (sequuntur rationes & gravamina.) Anietzo nicht zu gedencken anderer und viel wichtiger Rationen / welche mit unbeweglichen Rechts-Gründen in Termino Prosecutionis schon beybracht werden sollen.

Mittelst dessen aber habe ich / um die publicirte

Sentenz à viribus rei judicatæ zu suspendiren/mit gegenwärtiger Leuterung einkommen / und nechst diesen dienstliches Fleißes bittẽ wollen/ Mein großgünst. Herr beliebe / selbe nicht alleine großgünst. auf= und anzunehmen/ und nebenst dem gewöhnlichen præsentato ad Acta zu registriren / sondern auch zur Prosecution einen gewissen Terminum förderlichst zu præfigiren / und Recognition ohne mühsam dißfalls zurücke zu ertheilen / Behalte mir fernere Nothdurfft bevor / und verharre / ꝛc. Gegeben / ꝛc.

p) Formula petendi Terminum ad prosecutionem est hæc:

P. P. Daß die wider das jüngst gesprochene Urthel eingewandte Leuterung hat wollen angenommen werden/darvor sage ich schuldigen Danck; Weil ich deñ selbe zu proseqviren willens/So ergehet an denselben mein dienstfreundliches Bitten / er wolle ehesten einen Termin zur prosecution ansetzen / und Gegentheil hierzu gebührend citiren/Solches ꝛc.

Formula proseqvendi consistit in eo:

Leuterant ꝛc.

Erscheinet in Termino, in Gemüth und Meynung/ seine eingewandte Leuterung so wohl in Formalibus, als Materialibus zu proseqviren. Was nun die Formalia betrifft/so hat es darmit seine Richtigkeit/ indem die Acta bezeugen / daß die Leuterung intra decendium interponiret / und um Citation zu rechter Zeit

Zeit angehalten worden. Qvoad Materialia, so gehet zwar das publicirte Urthel dahin/daß ꝛc. Dardurch befindet sich aber Leuterant graviret / und zwar 1. daß ꝛc. demnach bittet Leuterant zu erkennen/und außzusprechen/nunmehr auß denen Acten so viel zubefinden/ daß ꝛc.

Formula excipiendi est hæc:

Leuterat ꝛc.

Erscheinet gleichfalls / und muß dahin gestellet seyn lassen/ daß Beklagter wider das gesprochene Urthel/eine Leuterung einzuwenden/sich angemaßet: Gleich wie er nun die Formalia auf rechtliches Erkäntniß stellet; Also ist / qvoad Materialia, nicht das geringste gravamen anzutreffen/ denn qvoad 1. ꝛc. Weil nun hierauß erscheinet / daß die Leuterung gantz frivola, und bloß zu Verschleiffung der Sache angesehē/So bittetLeuterat/nicht allein das wohlgesprochene Urthel zu confirmiren / sondern auch Leuteranten in die expensas retardati processus zu condemniren/etc.

Formula replicandi est talis:

Leuterant

Acceptiret/daß Leuterat keinen Mangel an denenLeuterunngs formalien hat angeben können/und gleich wie er über denenselben gar wohl rechtliches Erkäntnüß leiden kan / Also räumet er / qvoad Materialia, nicht ein/ daß die Gravamina also beschaffen seyn sollen/wie ihme Leuterat einbildet. Denn ob wohl / qvoad 1. will vorgewendet werden / daß ꝛc. Weil nun per hæc deducta die gravamina zur gnüge

solviret/So will er sich nicht länger aufhalten/ sondern sein voriges Petitum wiederholet haben.

Formula autem pronunciandi ita concipitur, & qvidem si prior sententia confirmetur:

Auf Leuterungs-Schrifft und erfolgte Gesetze / N. Beklagten an einem/N. Klägern/anders Theils rc. daß es / eingewandter Leuterung ungeacht / bey dem am rc. eröffneten Urthel nochmahls billich verbleibet.

Si sit declaratoria, adduntur seqventia:

Jedoch mit dieser Erklärung/ daß rc.

Qvod si verò sit reformatoria, ita concipienda est:

Auf Leuterungs-Schrifft rc. nunmehr auß denen Acten so viel zu befinden/ daß etc.

Si sententia in qvibusdam confirmetur, in qvibusdam reformetur, tunc additur:

Im übrigen/bleibet es/eingewandter Leuterung ungeacht / bey dem am rc. eröffneten Urthel nochmahls billich.

Si tamen Leuteratus non compareat, tunc factâ Leuterationis prosecutione, contumaciæqve accusatione (hoc modo proponendâ:

Leuterant

Hätte sich versehen / es würde Leuterat/ der ihme insinuirten Citation zu Folge/sich in Termino gestellet/ und auf die Leuterung sich eingelassen haben. Weil er aber gantz aussenblieben; So beschuldiget Leuterant desselben Ungehorsam/und bittet zu erkennen/ daß er auf die allbereit proseqvirte Leuterung sich einzulassen / und die Unkosten zu erstatten schuldig/ etc.)

Sen-

Sententia est talis:

Auf Vorbringen und beschuldigten Ungehorsam N. Beklagten an einem / wider Aussenbleiben N. Klägern / anders Theils ꝛc. daß Kläger auf die allbereit proseqvirte Leuterung / bey Straf Ungehorsams / sich einzulassen schuldig.

Qvandoqve additur:

In Verbleibung dessen wird auf dieselbe nicht unbillich erkant.

Si in termino præfixo iterum non compareat, tunc præmissâ contumaciæ accusatione (ita concipiendâ:

Leuterant

Erscheinet / und beruffet sich auf das jüngst gesprochene Urthel / worinnen erkant / daß Kläger auf die allbereit proseqvirte Leuterung sich einzulassen schuldig / ꝛc. Und wiewohl Kläger / solchem Folge zu leisten / gebührend citiret / so ist er doch abermahls ungehorsamlich aussenblieben / derowegen beschuldiget Leuterant desselben Ungehorsam / und bittet / nunmehr Hauptsächlich / secundum antea petita, zu erkennen.)

Pronunciatur:

Auf Leuterungs-Schrifft und deren prosecution N. Beklagten an einem / N. Klägern / anders Theils ꝛc.

Ita proceditur, si leuteratio & ipso jure admittatur, & ratione formalium subsistat: Aliud verò obtinet, si vel planè non sit admissibilis leuteratio, vel ea sit deserta: Priori casu leuterato licet excipere contra leuterationis prosecutionem hoc modo:

Leuterat

Erscheinet / und hat ersehen / daß Gegentheil die wider

der das jüngst gesprochene Urthel eingewandte Leuterung proseqviret; Weil man aber ietzo in possessorio summarissimo versiret / in welchem fall / secundùm jura notoria, kein remedium suspensivum zuläßlich; So achtet sich Leuterat / auf die vermeynte Leuterungs prosecution einzulassen / nicht schuldig / sondern bittet vielmehr zu erkennen / daß die eingewandte Leuterung nicht zuläßlich / etc.

Idqve fit per talem sententiam:

Auf Vorbringen / und erfolgte Gesetze / rc. daß die eingewandte Leuterung nicht zuläßlich.

Contra desertam autem leuterationem hoc modo licet excipere:

Leuterat

Erscheinet / und ob sich wohl Leuterant einbildet / als wenn die Leuterungs formalia ihre Richtigkeit hätten / so befindet sich doch an denenselben ein mercklicher Defect. Denn da bezeugen die Acta, daß zu rechter Zeit um Citation zur Prosecution nicht angehalten / und solcher gestalt kan sich Leuterat auf die vermeynte Leuterung nicht einlassen / sondern bittet vielmehr zu erkennen und außzusprechen / daß die eingewandte Leuterung desert und erloschen / Leuterant auch die expensas retardati processus zu erstatten schuldig.

Idqve fit per sententiam:

Auf Vorbringen / und erfolgte Gesetze / rc. daß die eingewandte Leuterung desert und erloschen / und ist Beklagter die Expensas retardati Processus, auf vorgehende Liqvidation und Richterliche Ermäßigung / Klägern zu erstatten schuldig.

Si tamen leuterans formalia leuterationis posſit ſalvare, deſertionemqve declinare, pronunciatur:

Daß Beklagter/ ſeines Vorwendens ungeacht/ auf die allbereit proſeqvirte Leuterung ſich einzulaſſen ſchuldig.

I. Sicut Appellatio, ita & Leuteratio regulariter intra decendium *apud Judicem eundem* q), à qvo ſententia publicata fuit, interponi debet: ubi obſervandum, qvod tempus illud decendii, à momento publicatæ ſententiæ in momentum currat, adeò, ut ſi non eodem horæ ilius momento diei decimi, ſed fortè poſt horam ſchedula Leuterationis Judici offeratur, *Leuteratio minime ſubſiſtat* r). Carpzov. *part. 1. Conſtit. Elector. 19. Definit. 13.* ubi & præjudicium affert inter alia hujus tenoris: Ob ich nun wohl wider ſolches Urtheil eine Leuterung eingewendet/ dieweil ihr aber dennoch dieſelbe/ Vermöge überſchickter Regiſtratur, nicht binnen 10. Tage/ ſondern etliche Stunden hernach gethan/ als iſt euch ſolche Leuterung nicht zugelaſſen *.

q) Qvandoqve tamen ſicuti appellatio, ita & Leuteratio coram Notario & teſtibus interponi poterit. *p. 1. C. 20.* ibiqve Carpz. *Defin. 3.* ut autem judex habeat notitiam, leuterans inſtrumentum ſuper interpoſitione factum inſinuare debet, ſimulqve citationem ad proſecutionem petere h. m:

P. P. Ich kan denſelben nicht verhalten/ wie daß ich wider das jüngſt publicirte Urthel eine Leuterung coram Notario & teſtibus interponiret/ wie ſolches

auß dem beygelegten/und darüber aufgerichteten Instrument mit mehrern zu ersehen. Wie ich nun verhoffe/es werde solche Leuterung / in Ansehung der erheblichen gravaminum admittiret werden / Also will ich hiermit gebeten haben / daß zur Prosecution ehesten ein Termin möchte angesetzet werden/ Solches 2c.

r) Si tamen Terminus ad prosecutionem præfigatur, poterit excipi:

Leuterat

Vernimmet nicht ohne Befrembdung/daß Gegentheil seine vermeynte Leuterung anietzo proseqviren will/ da doch selbe post decendium, und also post rem judicatam, eingewendet/wie solches die Acta bezeugen/ Dannenhero ist vergebens/daß Leuterat sich auf die gravamina, als welche ohne dem von gar schlechter consideration, sich einlasse/sondern bittet vielmehr zu erkennen/daß die Leuterung nicht zulässlich/ etc.

* *Est autem hoc tempus continuum, adeò ut currat ignoranti, modò ad publicationem sententiæ vel ipse, vel Procurator ejus citatus sit. Aliàs eqvidem culpa nulla ei imputari potest.*

II. Actuarius Judicii diem & horam Leuterationis insinuatæ ad Acta fideliter registrare tenetur, hisce præter propter formalibus: **Einbracht und übergeben Mittwochs den** 2. Maji, **um** 9. **Uhr vor Mittage/** Anno 1639. **und** in qvantum de Jure **angenommen.**

III. *Tàm à sententiâ interlocutoriâ qvàm defi-*

definitivâ s) leuterari ſemel poteſt, minimè verò à ſententiâ in leuteratione latâ, niſi per ſententiam leuterationis novum inferatur gravamen, ita ſcil. ut vel prior ſententia reformetur, vel priori novum aliqvid adjiciatur & addatur, *Tit. 35.* der Chur-Fürſtl. Proceſs- und Gerichts Ordnung §. 1. ibi: Auf ein iedes Urtheil nur eine Leuterung verſtattet werden ſoll / es würde denn in dem Leuterungs Urtheil das vorige geändert / oder demſelben ein neuer Punct mit angehängt / derentwegen die Parteyen fernere Leuterung einzuwenden Urſach hätten / die denn auf ſolchem Fall nachgelaſſen werden ſoll / iedoch anderer Geſtalt nicht / als wofern in der Leuterung außdrücklich ſpecificiret wird / weſſen Urſach halben der beſchwerte Theil dieſelbe einwende / damit man Nachrichtung habe / ob des vorigen oder neuen Puncts halben geleutert werde.

s) Hâc tamen obſervatâ differentiâ, ut in Leuteratione contra ſententiam definitivam admittantur tres poſitiones, in interlocutoriâ autem non, niſi duæ. Ordinat. Proceſſ. *tit. 35. §.* Dieweil aber ꝛc. Hinc contra tertiam poſitionem poteſt fieri proteſtatio:

Leuterat

Muß mit ſonderbahrer Befrembdung vernehmen / daß Leuterant ſich unterfangen / den dritten Satz einzubringen: Weil nun ſolches der Proceſs-Ordnung *tit. 35. §.* Dieweil aber ꝛc. ſchnur ſtracks zuwider /

als worinnen verordnet / daß in denen Leuterungen ab interlocutoriis nicht mehr/als mit zweyen gewechselten Gesetzen zu verfahren/ Als bittet Leuterat/ Gegentheils letzten Satz ab Actis zu removiren/ oder in sententionando nicht zu attendiren.

IV. Leuteratio alieno nomine *absqve mandato interposita* t) nulla est, licet vel post decendium * ipsius Principalis accedat ratihabitio, cùm ita in præjudicium adversæ partis, cui post decendium per sententiam jam fuit jus qvæsitum, qvod ipsi minimè auferendum, neqvaqvam admitti possit, Anton. Fab. *in C. lib. 4. Tit. 20. Definit. 1.* Carpzov. *Proc. Tit. 17. art. 2. num. 20. seqq.*

t) Hinc etiam datur occasio excipiendi:

Leuterat

Erinnert wider die proseqvirte Leuterung / daß selbe nicht von Beklagten selbst / sondern von N. eingewendet / welcher hierzu gar kein Mandat gehabt/ und also kan er sich darauf nicht einlassen / sondern bittet vielmehr zu erkennen / daß die eingewandte Leuterung nicht zuläßlich.

Idqve fit, nisi leuterans ratihabitionem principalis intra decendium factam docere possit. Et hinc poterit replicare:

Leuterant

Erinnert hingegen/daß zwar nicht ohne/das die Leuterung

terung Anfangs ohne N. sein Wissen eingewendet/ nachdem er aber hiervon Nachricht erlanget/hat er so fort die eingewandte Leuterung ratihabiret / wie solches das bey denen Actis befindliche Schreiben mit mehrern außweiset. Qvibus consideratis ist es eben so viel/ als wenn die Leuterung von ihme selbsten eingewendet/und hat dennach Leuterat nunmehr nicht die geringste Ursache mehr/ warum er sich auf die proseqvirte Leuterung nicht einlassen wolle. Welche Einlassung er nochmahls will erwartet/ in Verbleibung dessen aber / die ihme zustehende Ungehorsams Beschuldigung vorbehalten haben.

Si tamen ratihabitio post decendium intervenerit, poterit duplicari:

Leuterat

Vernimmet/ daß Leuterant die eingewandte Leuterung dardurch salviren will/ daß selbe von dem principal sey ratihabiret worden / Allein wenn er die Acta recht ansehen wird/so wird er befinden / daß die ratihabition erst nach Verfliessung des Decendii geschehen / und also ist sie in keine consideration zu ziehen/und wird demnach die Leuterung wohl unzuläßlich verbleiben/ maßen zu dem Ende voriges petitum nochmahls wiederholet wird.

* *Procurator Leuterationem impositurus instructus debet esse mandatô non qvidem speciali, sed saltim generali. Puta si Procuratorio nomine eam interponere velit. Nam si ipsius Principalis nomine hoc faciat, etiam sine mandatô admittitur. Idem est, si eam Syndicus vel Actor, nomine universitatis, vel minorum interposuerit. Nec porrò nulla est, si Procuratoriô nomine citra mandatum interposita*

posita à Principali rata habeatur, modò ratihabitio fiat, anteqvam fatale Leuteratonis, puta decendium præterierit. Nam si elapsô decendiô sententia semel in rem judicatam transivit, ratihabitio subseqvens nihil operatur, Carpzov. in Process. d. l. & præcedente n. 1.

V. Leuteratio tùm generaliter contra totam sententiam, tùm specialiter contra certum sententiæ articulum interponi potest, ita tamen, ut articulus ille *specialiter exprimatur* u); & tunc sententia ratione illius articuli tantùm à viribus suis suspenditur, cæterorum verò respectu transit in rem judicatam, *dict. Tit. 35.* der Chur-Fürstl. Process- und Gerichts-Ordnung / ibi: da auch ein Urtheil mehr deñ einen Punct in sich hätte/ uñ es würde die Leuterung nur über einen oder mehr gewisse Articul eingewendet/ soll sich auch der Effectus suspensivus weiter nicht als auf dieselbe erstrecken/der andern Punct halben aber das Urtheil seine Krafft erreichen.

u) Ut plurimum ita concipitur:

Leuterung 2c.

Ob ich wohl das jüngst publicirte Urthel so weit acceptire/daß darinnen erkant / daß 2c. So befinde ich mich doch darinnen nicht wenig gravirt, daß nicht allein die Zinsen aberkant / sondern auch die Unkosten compensiret worden/da doch / respectu jener/ 2c. Dannenhero kan ich auch hierbey nicht acqviesciren/etc.

VI. Leu-

VI. Leuteratio Generalis utriqve parti communis eſt, adeò, ut ~~vel~~ leuteratus, ~~vel~~ ſi ipſe non leuteravit, ipſi Leuterationi *in ipſo actu proſecutionis* x) adhærere poſſit, *dict. Tit. 35.* der Chur-Fürſtl. Proceſs- und Gerichts-Ordnung/ qvi ampliatur, ut & eo in caſu procedat, qvando *poſt emiſſam citationem* y) leuterans Leuterationi renunciaverit, ſecus verò ſi ante emiſſam citationem hæc renunciatio ſubſecuta fuerit, nec leuteratus intra *decendium Leuterationi expreſsè adhæſerit* z), *dict. Tit. 35.* der Chur-Fürſtl. Proceſs- und Gerichts-Ordnung.

x) Qvæ adhæſio ita fieri poteſt:

Leuterat.

P. P. Erinnert nechſt dieſem/ daß er ſich durch das jüngſt geſprochene Urthel auch in dieſem Punct graviret befindet/ in dem ꝛc. Dannenhero will er Gegentheils Leuterung gleichfalls adhæriret / und zugleich zu erkennen gebeten haben/ ꝛc. Daß ꝛc.

Qvo in caſu ſententia ita eſt concipienda:

Auf Leuterungs-Schrifft/ deren adhæſion, und erfolgte Geſetze/ ꝛc. daß es eingewandter Leuterung und adhæſion ungeacht/ etc.

y) Qvo caſu non tantùm admittitur adhæſio, verùm etiam renuncians condemnatur in Expenſas, præcedente leuterati petitione:

Leuterat

Erſcheinet / und wiewohl er ſich verſehen / es würde Leute-

Leuterant seine eingewandte Leuterung/ der Citation zu Folge/gebührend prosequiret haben/so muß er doch ex Actis ersehen/daß Leuterant solcher Leuterung renunciret; Dieweil aber solches erst nach außgegangener Citation und so dann geschehen/ als nicht mehr res integra gewesen / so kan Leuterat bey der renunciation es nicht bewenden lassen / sondern beschuldiget vielmehr Leuterantens Ungehorsam/und bittet zu erkennen/daß die Leuterung desert, Leuterant auch die verursachten Unkosten zu erstatten schuldig.

z) Id qvoqve locum habet in tertio, Carpz. in Proceß. *tit. 17. Art. 2. n. 51.* & hinc pronunciatur:

Daß Klägers adhæsion nicht zuläßlich.

VII. Non sufficit schedulæ Leuterationis petitionem citationis inseri, sed & *intra spacium sex septimanarum* a) & trium dierum citationem ad prosecutionem actualiter impetrari necesse est, *dict. Tit. 35.* der Chur-Fürstl. Proceß- und Gerichts-Ordnung/ §. Nachdem auch/ ibi: daß ein ieglicher Leuterant innerhalb 6. Wochen und 3. Tagen um Citation zur Prosecution anzusuchen schuldig seyn soll.

a) Qvemadmodū istud spatium currere incipit non à die latæ sententiæ, sed interpositæ Leuterationis, Carpz. in Proceß. *tit. 17. art. 3. n. 30. & seqq.* Ita petitionis omissio nihil præjudicat, si judex re adhuc integrâ citationem emittendo ad prosecutionem Leuterationis Leuterantem prævenerit, Carpz. *d. l. n. 53.*

Regulis Autoris addi possunt seqventes:

1. Leu-

1. Leuteratio non facit novam inſtantiam. Inſtantia enim eſt tractatio & ventilatio cauſæ, à novo & alio judice ſuſcepta. Sichard. *ad l. 13. C. de judic. n. 3.* per leuterationem autem cauſa non ad alium Judicem devolvitur. Moller. *ad p. 1. Conſtit. Elect. 19. n. 24.* Carpz. in Proceſſ. *tit. 17. art. 1. n. 26.*

2. Admittitur Leuteratio etiam poſt tres & plures conformes ſententias. Carpzov. in Proceſſ. *tit. 17. art. 4. n. 7. & ſeqq.*

3. In Proceſſu inqviſitorio non eſt locus leuterationi: Hinc ſi inqviſitus vel contra interlocutoriam, vel contra definitivam Leuterationem interponat, ea rejicitur vel per ſignaturam, ita conceptam:

N. wird hiermit angedeutet / daß ſeine eingewandte Leuterung / als unzuläßlich / rejiciret worden / etc.

Vel per ſententiam:

Daß die eingewandte Leuterung nach Gelegenheit dieſes Inqviſitions-Proceſs nicht zuläßlich / ꝛc.

Ut plurimum etiam adjicitur:

Es iſt aber Inqviſiten / ſeine Nothdurfft / vermittelſt einer Defenſion, vorzubringen / und gebührend außzuführen / unbenommen.

Sicuti autem hæc Regula non eſt extendenda ad Proceſſum accuſatorium. Carpz. *in Praxi crimin. p. 3. q. 139. n. 31. & ſeqq.* Ita, non procedit, ſi in cauſâ civili incidenter, vel contra actorem, vel contra reum mediante ſententiâ decernatur inqviſitio, tali enim caſu omninò admittitur leuteratio.

4. In Leuteratione novæ probationes non admittuntur. *p. 1. C. 21.* niſi pars adverſa conſentiat, Hartm. Piſtor. *p. 1. q. 23. n. 13.* vel agatur de cauſâ dotis, matrimonii, & aliis cauſis favorabilibus. Berl. *p. 1. Concluſ. 40.* vel ſi inſtrumenta noviter ſint reperta, modò Leuterans id mediante juramentô obtineat. Carpz. in Proceſſ. *tit. 17. art. 1. n. 91.* Hinc pronunciatur:

Würde Kläger / daß er die ietzo von neuen angegebene

bene Documenta nicht gehabt / noch einige Wissenschafft darvon getragen / endlichen erhalten / so wird er darmit billich gehöret / und ist derselben zu seinem Beweiß sich nochmahls zu gebrauchen wohl befugt.

5. Protestatio vim leuterationis non obtinet. Ordinat. Process. *tit.* 35. *in fin.* licet ita sit concepta:

P. P. Ich habe mit Befrembdung vernommen / daß in meiner Sache wider N. ein Urthel publiciret worden / Vermöge dessen ꝛc. Weil nun I. ꝛc. so will ich wider solches Urthel hiermit solennissimè protestiret / und / mich coram superiori darüber zu beschweren / reserviret haben.

Protestatione ergò hâc non obstante, protestans latæ sententiæ parere tenetur. Hinc, si protestationem velit objicere:

Beklagter

Ist zwar nicht abredig / daß das allegirte Urthel wider ihn gesprochen / er ist aber darwider mit einer protestation einkommen / und hat sich über solches Urthel beschweret: In Betrachtung dessen / wird Beklagter an das Urthel nicht gebunden seyn / und bittet dannenhero zu erkennen / daß Klägers Suchen nicht statt hat.

Poterit replicari:

Kläger

Erinnert / daß Gegentheils opponirte protestation in gantz keine consideration zu ziehen / indem selbe keinen effectum suspensivum hat / und derselben ungeacht / das Urthel Rechtskräfftig worden / welchem denn Beklagter aller Dinges Folge zu leisten schuldig;

dig: Maßen denn Kläger / in Verbleibung fernerer Verweigerung / also zu erkennen bittet.

Et deinde sententionari:

Daß Beklagter / seines Vorwendens und der eingewandten protestation ungeacht / dem Rechtskräfftigen Urthel Folge zu leisten schuldig.

Aliud obtinet, si protestans sententiam à viribus rei judicatæ suspendat, adeoqve talia verba addat protestationi. v. g.

So will ich wider das Urthel protestiret / und solches à viribus rei judicatæ hiermit suspendiret haben.

Tunc enim valet ista protestatio in vim leuterationis. Carpz. *p. 1. C. 19. Def. 22.*

VIII. Cùm incertum sit, utrum Judex Leuterationi delaturus sit nec ne, aureum hoc leuteraturis suppedito consilium, ut vel citò post publicatam sententiam Leuterationem interponant, Judiciqve insinuent, qvò ante lapsum decendii mentem Judicis expiscari possint, vel simul Leuterationi statim eventualem annectant appellationem, vel deniqve, non obstante interpositâ Leuteratione, coram Notario & testibus in omnem eventum ad superiorem Magistratum appellent & provocent.

§. XX.

Oberleuteratio *.

OBerleuteratio nihil aliud est, qvàm *secunda leuteratio* b), & non nisi in Aulis Ele-

ctoris & Principum Saxoniæ admittitur, imò nec in omnibus causis, sed in iis duntaxat, *qvæ in primâ statim instantiâ ibi cœptæ vel per Commissarios & delegatos, non verò qvæ per viam appellationis contra sententias definitivas * interpositæ, eò devolutæ & delatæ sunt *, *p. 1. Constit. Elect. 19.* vers. **nicht mehr denn eine Leuterung.** Nicol. in Processſ. Jud. *P. 1. cap. 68. n. 32. d. Tit. 35.* **der Chur-Fürstl.** Procefs- **und Gerichts-Ordnung/** §. 1. ibi: **und derowegen allein in denen Sachen/welche ohne Mittel vor unserm** Appellation-**Gericht anhängig über die erste Leuterung und darauf erfolgtes Urtheil/auch die anderen / so man die Oberleuterung nennet/ zugelassen.**

* *Qvæ nihil aliud est, qvàm* revisio qvædam Actorum *c*).

b) Hinc qvæ ratione interpositionis, prosecutionis & pronunciationis in leuteratione sunt observanda, eadem qvoqve locum obtinent in Ober- vel Superleuteratione, exceptô hôc, qvod ponatur Ober-Leuterung / Ober-Leuterungs-Schrifft / Ober-Leuterant / & Ober-Leuterat / etc.

* *Nominter dixit Autor, contra sententias definitivas. Nam si per Appellationem contra interlocutoriam ad supremum tribunal causa devoluta sit, & sententia correcta, ita ut tota causa principalis coram judice superiore veniret decidenda, tunc Oberleuterationi locum dari scribit Carpzov. in Processſ. tit. 17. art. 5. n. 21. seqq. Nicol. d. l.*

* *Adde & alterum reqvisitum, ut Oberleuteratio locum habeat, nempè ut definitivè pronunciatum sit. Nam contra interlocutoriam Oberleuteratio non recipitur, ut maximè causa in Senatu Appellationum*

tionum cœperit. Qvod tamen limites velim in interlocutoriis mixtis, Carpzov. d. l. n. 31. seqq.

c) *Revisio Actorum* est duplex, alia est sententiarum in Camera Imperiali latarum, alia est revisio sententiarum ab inferioribus judicibus latarum. Hiltrop. in Processf. *p. 4. tit. 16. n. 13.* Hæc petitur statim post publicatam sententiam, & poterit gravatus vel se referre ad Acta priora, vel gravamina unicô scriptô comprehensa exhibere; parti autem adversæ licet gravamina adducta in scriptis refutare. Priori casu sententia concipitur hoc modo:

Auf gesuchte Revision &c. daß es/der gesuchten revision ungeacht/ bey ꝛc.

Vel, si prior sententia reformetur:

Nunmehr auß denen Acten so viel zu befinden/ꝛc.

Posteriori ita:

Auf Revision-Schrifft und erfolgtes rechtliches Einbringen / etc. daß es / der gesuchten revision ungeacht/etc.

§. XXI.
Appellatio *d*).

Appellatio est ab inferiore Judice ad majorem & superiorem ratione gravaminis facta provocatio, *de cujus formulis consvetis* e) in parte speciali agemus. Interim lectorem ad Termin. Coler. & Rosbach remittentes. Præter regulas verò in §. 19. superiùs traditas actus hic Appellationis jubet observari seqventes:

 d) Divi-

d) Dividitur appellatio in *Judicialem* & *Extrajudicialem*. Nicol. in Proceſſ. *p. 2. c. 1. n. 16.*

Appellatio Judicialis dicitur, qvæ ab Actibus judicialibus interponitur. Eſtqve

Vel à *ſententiâ definitivâ*, vel ab *interlocutoriâ*. Hiltrop. in Proceſſ. judic. *p. 4. tit. 2. n. 8. & ſeqq.*

Appellatio Extrajudicialis eſt, qvæ fit ab Actibus extrajudicialibus. *c. 51. X. de Appell.* Rosbach. in Praxi civ. *tit. 73. n. 3.* Eſtqve

Duplex, alia fit, ſi Judex extrajudicialiter procedat, alia, ſi pars extrajudicialiter gravetur. Marant. in ſpec. aur. *p. 6. de Appellat. n. 278.*

2. Appellatio fit vel *in ſcriptis*, vel *vivâ voce*. *l. 2. ff. de Appellat. l. 6. §. pen. C. eod.* Carpz. *l. 3. Reſp. 108. n. 1. & ſeqq.*

e) Formulæ ſunt triplicis generis. Alia pertinet ad *Appellantem*, alia ad *Appellatum*, alia ad *Judicem*. Formula prior eſt iterum varia: Alia eſt *Appellationis interponendæ*, alia *promovendæ*, alia *introducendæ*, alia *juſtificandæ*.

Formula Appellationis interponendæ ita poterit concipi:

Appellation
N. Beklagten
Contra
N. Klägern.

Demnach in dieſer Sache ein Urthel dieſes Inhalts publiciret: Daß ꝛc.

Und aber hingegen darwider zu erinnern/ daß 1. ꝛc. Als befinde ich mich/ wiewohl ſalvâ autoritate Dnn. Concipientium, nicht wenig graviret / und kan dannenhero darbey nicht acqvieſciren/ ſondern will an etc. hiermit appelliret / und um Annehmung dieſer Appellation gebeten haben/ etc.

Formu-

Formula promovendæ, seu petendi Apostolos, est talis:

P. P. Es werden die Acta bezeugen/ daß ich wider das jüngst publicirte Urthel eine Appellation eingewendet; Gelanget demnach ꝛc. Sie wollen solche Appellation annehmen/ und zu dem Ende die gewöhnliche Reverentiales außantworten.

Si tamen apostoli simul in schedulâ appellationis sint petiti, qvod fieri potest, *Clem. 2. de Appellat.* ulterior petitio necessaria non est. Carpzov. *p. 1. C. 20. Def. 7.*

Formula introducendæ ita fieri potest:

P. P. In Sachen mich/ Beklagten/ an einem/ N. Klägern/ anders Theils/ habe ich wider das am ꝛc. publicirte Urthel/ Appellation eingewendet. Weil nun solcher deferiret/ und mir die inliegenden Reverentiales außgeantwortet / so will ich solche hiermit übergeben / und zugleich nicht allein ūm Annehmung solcher Appellation, sondern auch um die Inhibition an den Judicem à qvo gebeten haben: Solches ist dem Proceſs aller Dinges gemäß/ und ich ꝛc.

Formula Justificandæ est duplex: Alia pertinet ad *Citationis petitionem*, alia ad *gravaminum deductionem*. Illa ita sese habet:

P. P. Daß die in Sachen mich/ Klägern an einem/ N. Beklagten anders Theils/ eingewandte Appellation angenommen/ und an den Judicem à qvo Inhibition abgangẽ/ solches erkenne ich mit schuldigem Danck. Nun ich dann willens / solche Appellation so wohl in Formalibus, als Materialibus zu justificiren: Als gelanget an ꝛc. Sie wollen hierzu einen Termin anberaumen / und Klägern deßwegen gebührend citiren/ Solches ꝛc.

For-

Formula altera ita concipitur:

Appellant

Erscheinet / und will / der außgegangenen Citation zu Folge / seine eingewandte Appellation so wohl in Formalibus, als Materialibus justificiren. So viel nun die Formalia betrifft / so bezeugen die Acta primæ instantiæ, daß die Appellation intra decendium eingewendet / um die Apostel gebührend angehalten / selbe zu rechter Zeit abgelöset / mit denselben die Appellation justo tempore introduciret / und darauf die Inhibition außbracht / hernach auch um Termin zur Justification angehalten / und die Acta primæ instantiæ produciret / also / daß an denen Formalien nicht der geringste Mangel wird können angegeben werden. Qvoad Materialia, so bestehen die gravamina darinnen / daß in primâ instantiâ hat wollē erkant werden: Daß 2c.

Da doch I. 2c. Diesem nach bittet Appellant zu erkennen / daß die eingewandte Appellation in ihren Formalien beständig / qvoad Materialia aber / daß in erster instantz übel gesprochen / und wohl appelliret / derowegen Appellant &c.

2. *Formula respondendi*, & qvæ Appellatum concernit, est triplex: Alia locum habet, qvando Appellatio non est admisfibilis, alia, qvando est deserta, alia, qvando ratione formalium subsistit. Prior fit ita:

Appellat

Erscheinet / und hat nicht ohne Befrembdung ersehen / daß Appellant sich unterfangen / eine Appellation einzu-

einzuwenden / da doch ex Actis primæ Instantiæ erscheinet / daß flugs Anfangs / als sich dieser Procefs erhoben/so wohl Appellat, als Appellant dergestalt compromittiret/daß kein Theil sich einer Appellation bedienen / sondern anstatt derselben eine Ober-Leuterung zuläßlich seyn solle : Weil nun vermeynter Appellant schon mit der Ober-Leuterung gehöret / so kan nunmehr die Appellation nicht zuläßlich seyn/allermaßen denn also zu erkennen gebeten wird.

Altera est talis:

Appellat

Erscheinet/und ob wohl Appellant sich einbildet / als wenn seiner Appellation-formalien gar richtig seyn solten/so verhält sichs doch gar anders. Denn da ist ex Actis in continenti zu remonstriren/ daß die Appellation nicht zu rechter Zeit / sondern nach Verfliessung der Monats-Frist/introduciret; Bey solcher Bewandniß nun achtet sich Appellat nicht schuldig/ auf die vermeynte Gravamina einzulassen / sondern bittet vielmehr zu erkennen / daß die eingewandte Appellation desert und erloschen / Appellant auch die Expensas retardati processus zu erstatten schuldig.

Tertia formula sic sese habet:

Appellat

Erscheinet/und muß geschehen lassen / daß Beklagter einer Appellation wider das jüngste wohlgesprochene Urthel sich unterfangen. Ob nun wohl Appellat die formalia ohne præjudicirliches Einräumen / auf

Rechtliches Erkäntnüß stellet / so findet er doch/ratione Materialium, nicht das geringste gravamen, so von einer Erhebligkeit seyn solte. Denn qvoad I. etc. Und weil nun hierauß erscheinet / daß die Appellation gantz frivola, so bittet Appellat, nicht allein das in primâ instantiâ gesprochene Urthel zu confirmiren / sondern auch Appellanten in die Unkosten dieser Instantz zu condemniren.

3. *Formula judicis*, seu judicandi, etiam est diversa. Si enim Appellatio in formalibus subsistat, prior autem sententia confirmetur, sententia est talis:

In Appellation-Sachen/ N. Appellanten an einem/ N. Apellaten anders Theils/ erkennen ꝛc. daß die eingewandte Appellation in ihren formalien beständig / und zu gebührender Rechtfertigung anhero erwachsen; der Materialien halber erscheinet auß denen Acten allenthalben so viel/ daß in erster Instantz wohl gesprochen / und übel appelliret / derowegen diese Sache an vorigen Richter billich remittiret wird / inmaßen wir sie hiermit dahin remittiren und weisen ꝛc.

Si declaretur, concipitur h. m:

In Appellation-Sachen etc. daß in erster Instantz wohl gesprochen / iedoch mit dieser Erklärung/ daß ꝛc. zu welchem Ende diese Sache an vorigen Richter ꝛc.

Si reformetur, sententiæ formula est hæc:

In Appellation-Sachen/ꝛc. der Materialien halber erscheinet auß denen Acten allenthalben so viel/ daß in erster Instantz übel gesprochen / und wohl appelliret/derowegen Appellant &c.

Si Appellatio non fit admisfibilis, pronunciatur ita:

Auf Vorbringē und erfolgte Gesetze in Appellation-Sachen N. Appellanten/an einem/N. Appellaten/anders Theils/rc. daß die eingewandte Appellation nicht zuläßlich/etc.

Sin Appellatio deserta fit, hoc modo:

Auf Vorbringen/rc. daß die eingewandte Appellation desert und erloschen/Es ist auch Appellant die Unkosten dieses Termins Appellaten zu erstatten schuldig.

Sin Appellatus non compareat, vel non respondeat, talis est pronunciatio:

Auf Vorbringen/rc. daß Appellat auf die allbereit justificirte Appellation, bey Straf Ungehorsams/sich einzulassen schuldig.

I. Appellatio regulariter fieri debet gradatim, *c. dilecti filii 1. de appell. l. præcipimus. 32. C. eod.* nullo intermedio Judice omisso, *part. 2. Tit. 29.* §. 1. der Cammer-Gerichts-Ordnung. Mynsing. *Cent. 1. obs. 67.* certis duntaxat casibus exceptis, qvos prolixè refert Berlich. *part. 1. Concl. 50. n. 66. & multis seqq.* Reyger. *Thes. jur. voce: Appellatio n. 6.*

II. Licet haud necesse sit, Appellationem coram Notario & testibus interpositam (qvæ, qvòd sit licita, imò utilis; & qvando tàm in foro Sax. communi & Electorali, qvàm Camerali admittatur, & qvæ præterea circa hanc scitu necessa-

ria, eleganter deducit *Nicol. in Proceſſ. P. 2. c. 5. per tot.*) Judici à qvo inſinuari, ſvaſerim tamen Appellantibus, ut propter *revocationem attentatorum* f) Appellationem Judici illi offerant & præſentent. Carpz. *Proc. Tit. 18. art. 3. n. 12. 13.* Reyger. *d. l. n. 20.*

f) *Attentatum* eſt ſtatus rei, de qvâ interpoſita eſt appellatio, immutatio. *l. un. ff. Nihil innovari. l. 3. C. de Appellat. c. 7. eod. in 6.* Committitur autem vel à *judice*, vel à *partibus*: Et hoc vel ab *Appellante*, vel ab *Appellato*. A judice ſi fiat, revocatur mandatum ſuperioris implorati h. m:

P. P. Ob wohl an dem/daß ich in Sachen mich / Beklagten an einem / N. Klägern anders Theils / vor dem geſprochenen Urthel appelliret/dieſelbe Appellation auch angenommen / und dem Judici à qvo inhibiret worden/daß er in der Sache nicht fortfahren / noch auch das geſprochene Urthel exeqviren ſolle/So hat er doch deſſen ungeacht/ſich unterfangen/ in der Sache der geſtalt zu procediren / daß er/ auf Anhalten deß Appellatens / mir die Zahlung der zuerkanten Summe auferleget: Weil nun ſolches der Inhibition ſchnur ſtracks zuwider/ und durch die Appellation dem judici à qvo ſeine jurisdictio ſuſpendiret / Als gelanget / ꝛc. Sie wollen demſelben bey einer gewiſſen Strafe auferlegen/ daß er die Auflage hinwider caſſiren/ und aller Attentaten ſich gäntzlich enthalten ſolle/etc.

Appellantis attentatum operatur appellationis deſertionem, Nicol. in Proceſſ. *p. 2. c. 11. n. 9.* Eamqve poterit appellatus urgere:

Appel-

Appellat

Erscheinet/und erinnert/wie daß pendente Appellatione Appellant sich unterfangen/ihn ihn seiner possess zu turbiren/und das auf der streitigen Wiese erwachsene Graß de facto weg zunehmen: Weil er nun eo ipso sich der Appellation verlustig gemachet/ als ist vergebens/ daß Appellat sich darauf einlasse/ und bittet demnach zu erkennen / daß die eingewandte Appellation desert und erloschen.

Qvòd si tamen appellans suam possesionem continuet, & sic attentatum non committat, Hiltrop. in Proceß. judic. *p. 4. tit. 9. n. 23. & seqq.* poterit replicare:

Appellant

Vernimmet mit Befrembdung / daß Appellat auf die justificirte Appellation unter diesem Vorwand sich nicht einlassen wollen / weil Appellatione pendente Appellant ein Attentatum begangen / indem er sich des Grases auf der streitigen Wiesen angemaßet. Nun ist zwar nicht ohne/ daß Appellant das Graß auf der streitigen Wiesen abhauen und wegführen lassen/ hiermit aber hat er kein attentatum begangen / sondern er hat vielmehr seine Possess, die er auch ante litem motam gehabt / noch ferner continuiret / welches ihme zu thun gar wohl zugelassen/ *l. un. §. 4. ff. Nihil innovari.* Nicol. in Proceß. *p. 2. c. 11. n. 10.* Und also hat Appellat nicht Ursach mit der Einlassung sich ferner aufzuhalten/allermaßen er dieselbe nochmahls will erwartet haben/ etc.

Contra Appellati autem attentatum poterit vel supplicari, vel excipi, & illud qvidem hoc modo:

P. P. Ich kan nicht vorbey / denenselben zu hinterbringen / daß Appellat, lite & appellatione pendente sich unterfangen / mich in meiner possess der streitigen Wiese zu turbiren / indem er ohne eintziges Vermuthen das von mir abgehauene Graß mit Gewalt wegführen lassen. Ob nun wohl in dem in primâ instantiâ gesprochenen Urthel mir die Abtretung solcher Wiesen zuerkant / so ist doch solches Urthel noch nicht Rechtskräfftig / und hätte Appellat die Sache inmittelst im vorigen Stande sollen bleiben lassen; Gelanget demnach an dieselbe mein dienstliches Bitten / Sie wollen Appellaten bey einer gewissen Strafe anbefehlen / daß er das abgenommene Graß und alle Unkosten wiederum erstatten / auch aller attentaten sich hinführo gäntzlichen enthalten solle / etc.

Attentati verò exceptio hunc in modum opponi poterit:

Appellant

Erinnert wider Appellaten / daß derselbe appellatione pendente zugefahren / und das von der streitigen Wiese abgehauene Graß mit Gewalt wegführen lassen; Ehe und zuvor nun solches attentatum revociret / und Appellant wieder gäntzlich restituiret / achtet er sich auf Appellatens Vorbringen einzulassen nicht schuldig / allermaßen also zu erkennen gebeten wird / etc.

Idqve fit per sententiam:

Auf

Auf Vorbringen und erfolgte Gesetze in Appellation-Sachen rc. daß Appellant, ehe und zuvor er seiner possess restituiret / auf Appellatens Einbringen sich einzulassen nicht schuldig/etc.

III. Non sufficit intra decendium appellasse, sed reqviritur insuper, ut & intra 30. dies appellans Apostolos à Judice à qvo petat, qvod 30. dierum tempus non à die interpositæ Appellationis, sed à die latæ sententiæ currere incipit, Gail. *lib. 1. Observ. 139. n. 15.* Brunnem. *ad l. un. ff. de libell. dimiss.*

IV. In Foro Saxonico introducenda est Appellatio intra Mensem, à die, qvô Apostoli dati fuère, qvod tempus si appellans neglexerit, Appellatio pro desertâ habetur, Coler. *d. c. 8. n. 51.* Nicol. *d. Proc. P. 2. c. 7. n. 4. 5.* De Jure Communi verò tempus introducendi Appellationem Judicis arbitrio relinqvitur & committitur, *l. 5. C. de Appell.* Nicol. *d. l. n. 1.* *

* Addendum & tertium fatale g) *Appellationis, nempè, ut hodiè loqvimur, justificandæ, intra qvod appellator non solum formalia Appellationis suæ docere debet, sed etiam jura sua deducere, ac malè in primâ instantiâ pronunciatum ostendere. Nicol. d. l. c. 9. n. 5. Cui rei jure Communi datus est Annus vel justâ ex causâ biennium, l. ult. §. 4. & auth. ei qvi C. de Tempor. & reparat. appellat. ex die interpositæ Appellationis, Clement. 3. de Appellat. sed in Electoratu nostro in proximô terminô justificatio fieri debet,* modò spatium legitimum h) *ad emittendam citationem supersit.*

g) Istud

g) Iſtud fatale tria in ſe continet, 1. *Citationis petitionem*. 2. *Actorum primæ Inſtantiæ exhibitionem*. 3. *Gravaminum ex Actis deductionem*: Alterum fieri debet vel ante, vel in ipſo Termino juſtificationis ſine qvibusdam formalibus: Si tamen illud negligatur, Appellatio eſt deſerta. Ordinat. Appellat. *Tit.* von *Appellationen*, wie die angenommen / §. Nach dem ꝛc. verſ. So ſoll ꝛc. Carpz. in Proceſſ. *tit. 18. art. 5. n. 67. & ſeqq. & l. 3. Reſp. 119.* Hinc Appellatus eo caſu poterit excipere:

Appellat

Erſcheinet / und hätte ſich verſehen / es würde Appellant, wie ihme denn aller Dinges gebühret hätte / die Acta primæ inſtantiæ produciret / und darauß ſeine vermeynte Appellation juſtificiret haben / Weil aber ſolches nicht geſchehen / ſo beſchuldiget Appellat deſſelben Ungehorſam / und bittet zu erkennen / daß die eingewandte Appellation deſert und erloſchen / etc.

Sicuti autem mora judicis Appellantem non excuſat, Carpz. in Proceſſ. *d. l. n. 75.* Ita deſertio removeri poterit, ſi appellans petat compulſoriales vel ante, vel in ipſo Juſtificationis Termino. Ante terminum per ſupplicationem h. m:

P. P. Daß zur Juſtification der von mir in Sachen mich / Beklagten an einem / N. Klägern anders Theils / eingewandten Appellation, Termin angeſetzet worden / ſolches erkenne ich mit ſchuldigem Danck. Damit nun auch die juſtification ihren Fortgang erreichen möchte / habe ich beym Judice à qvo um exhibition der Acten angehalten / welche mir aber verſaget worden; Weil ich aber hierdurch an juſtification meiner Appellation gehindert werde / und ein iedweder Richter ſchuldig / Acta primæ inſtantiæ einzuſchicken; Als gelanget an etc. mein dienſt-

dienstliches Bitten / Sie wollen dem Judici à qvo anbefehlen/daß er die Acta primæ instantiæ ohne fernere Verweigerung einschicken solle/etc.

In Termino Justificationis petuntur compulsoriales seqventem in modum:

Appellant

Erscheinet/und ob er wohl willens gewesen / seine Appellation so wohl in Formalibus, als Materialibus zu justificiren/so wird er doch hieran/auß Mangel der Acten erster Instantz, verhindert / welche ihme haben wollen versaget werden : Dannenhero er verursachet wird / so wohl um dilation, als auch um Compulsoriales zu bitten / welche ihme bey so gestalten Sachen nicht werden versaget werden.

Qvo casu ita pronunciatur:

Auf Vorbringen und erfolgte Gesetze in Appellation-Sachen/rc. daß Apellanten der gebetene Anstand/ wie auch die Compulsoriales, billich mitgetheilet werden.

Si Judex à qvo non pareat, Appellans petit arctiores h. m:

Appellant

Erscheinet/und hätte sich versehen/ es würde der Judex à qvo die Acta primæ instantiæ eingeschicket haben/zumahl ihme die im vorigen Urthel erkante Compusolriales richtig insinuiret. Weil aber solches nicht geschehen / so beschuldiget er desselben Ungehorsam / und bittet ihme arctiores Compulsoriales mitzutheilen.

Idqve fit per sententiam:

Daß Appellanten die arctiores Compulsoriales billich mitgetheilet werden.

Cessat tamen Compulsorialium concessio, si Appellans Actorum primæ instantiæ sollicitationem docere neqveat, & tunc Appellatus poterit excipere:

Appellat

Hat ersehen/daß Appellant seine eingewandte Appellation nicht justificiret/sondern deßwegen Anstand gebeten/und sich darmit excusiren wollen / als wenn er die Acten primæ instantiæ nicht habe können habhafftig werden / Nun dann solches Vorgeben mit gar nichts verificiret / hingegen auß dem Atteſtato sub A. zu ersehen/daß Appellant niemahls um die Acta primæ instantiæ angehalten / welches ihme doch sub pœnâ desertionis zu thun obgelegen / Als will Appellat wider die gebetene Compulsoriales protestiret/ und vielmehr/daß die eingewandte Appellation desert und erloschen/ zu erkennen gebeten haben.

Notandum tamen est,non semper necesse esse, integra Acta producere, sed sufficere, si exhibeatur illa pars Actorum, ex qvâ colligi poterit sententiæ iniqvitas. Carpz. *l. 3. Resp. 119. num. 4. & seqq.*

h) Illud tamen necessarium non est, si ipse Appellatus procuret terminum justificationis; qvo casu sufficiunt tres septimanæ, nec appellans urgere potest termini angustiam, ob speciale Mandatum de Anno 1670.

V. *Apostoli* i) (qvi nihil aliud sunt, qvàm literæ dimissoriæ, qvas Appellanti tradit Judex à qvo, deferendas Judici ad qvem) Reverentiales dantur

tur à Judice Appellationem recipiente; Refutatoriæ à Judice eandem recusante; Testimoniales à Notario publico, coram qvo appellatum fuit. Nicol. *d. l. P. 2. c. 4.* qvi sex species, & ex his usitatissimas hodiè recenset.

i) Tribus his speciebus adduntur *Apostoli dimissorii*, qvibus Appellans à Judice à qvo ad Judicem ad qvem dimittitur. Hiltrop. in Proc. judic. *p. 4. tit. 2. n. 61. 62.* Ut & *Apostoli Conventionales*, qvibus ex voluntate & conventione partis adversæ appellatio admittitur. Rosbach. in pr. civ. *tit. 74. n. 7.*

VI. Qvamvis Judex inferior vel Appellationem in totum recipere nolit, vel recipiat qvidem, sed Apostolos det refutatorios, appellans tamen minimè desperare, nec animum statim dejicere debet, sed nihilominus Judicem superiorem accedere, ipsum desuper deductis gravaminibus & Appellationis interpositæ causis *implorare* k), inhibitionemqve ad Judicem à qvo transmittendam petere & impetrare potest, sicut qvotidiè tùm in Camerâ Imperiali, tùm in Foro Saxonico practicatur, Mynsing. *Cent. 3. Observ. 55.* Berlich. *dict. Concl. 50. num. 127.* qvi se in facto habuisse, & inhibitionem impetrâsse testis est.*

k) Commodius est, ut prius imploratio dirigatur ad communicationem Apostolorum refutatoriorum, ut contra eos Appellans possit audiri: Idqve fieri poterit mediante supplicatione, sic concipiendâ:

P. P. Es ist an dem/daß ich von einem/in Sachen mich/ Beklagten an einem / N. Klägern/anders Theils/ publicirten Urthel Appellation eingewendet/ selbe aber ist nicht angenommen/ sondern an statt der gebetenen Reverentialen / der beyliegende Bericht ertheilet worden. Weil ich aber getraue / wider solchē meine Appellations-gravamina zu salviren/ Als gelanget an dieselbe mein dienstliches Bitten / Sie wollen mir nicht alleine Abschrifft von dem eingeschickten Bericht communiciren / sondern auch mir zu Einbringung meiner Nothdurfft eine Frist indulgiren. Solches ꝛc.

Post acceptas copias seqvitur Refutatoriorum refutatio:

P. P. Gleich wie ich vor die Communication des eingeschickten Berichts mich dienstlich bedancke / also kan ich wider dieselben unerinnert nicht lassen/ daß 1. ꝛc. Und weil hierauß erscheinet / daß die Appellations-gravamina nicht so schlecht bewandt / wie sie wohl wollen außgegeben werden / So gelanget an dieselbe mein dienstliches Bitten / Sie wollen die eingewandte Appellation zur justification annehmen/und die Inhibition an den Judicem à qvo abgehen lassen/ etc.

Cœterùm præter Regulas Autoris seqventes etiam sunt notandæ:

1. Appellatio per statutum non potest abrogari. *l. 1. §. 4. ff. A qvib. Appell. non licet. c. 19. X. de jurejur.* poterit tamen limitari. Nicol. in Processſ. *p. 2. c. 1. n. 4. & seqq.*

2. Fatale interponendæ Appellationis prorogari neqvit. Carpz. *l. 3. Resp. 114. n. 10. & seqq.*

3. Appellatio ab uno ex litis Consortibus, in causâ communi interpo-

terposita, etiam reliqvis, qvi non appellarunt, prodest. *l. 10. §. 4. ff. de Appellat. l. 2. C. eod.*

4. In Processu Inqvisitorio non admittitur appellatio. *R. J. de anno 1530. item* als etliche Zeit. Ordinat. Cam. *p. 2. tit. 28. §. item* nachdem. *Ordinat. Appellat. tit.* wer vor unser *Appellation-* Gericht ꝛc. *§.* und mögen *vers.* iedoch allein. Carpz. in Process. *tit. 18. art. 2. n. 10.*

5. Ab Executione appellare non licet. *l. 5. C. Qvor. appell. non recip.* Et contra talem appellationem poterit excipi:

Appellat

Hat mit sonderbahrer Befrembdung ersehen / daß Beklagter sich unterfangen / wegen der ihm angekündigten und vollstreckten Execution eine Appellation einzuwenden. Weil nun klares Rechtens / qvod ab Executione non detur appellatio, so wird auch Beklagter mit seiner appellation abzuweisen / und zu erkennen seyn / daß die eingewandte Appellation nicht zuläßlich.

Et ita etiam sententia concipitur, nisi Appellans docere posit executionis Excessum. *l. 5. C. Qvorum Appell. non recip.* Carpz. *l. 3. Resp. 127. n. 15. & seqq.* Et tali casu, si contra eum urgeatur appellationis nullitas, poterit replicare:

Appellant

Hat vernommen / daß Appellat auf die justificirte Appellation sich nicht einlassen wollen / und zwar unter diesem Vorwand / als wenn ab executione die Appellation nicht zuläßlich wäre. Nun ist ihme nicht unbekant / was dißfalls in Rechten verordnet / Es ist aber auch hierbey zu erwägen / daß nicht so wohl von der Hülffe / als von denen dabey mit ein-

lauffenden Excessen appelliret/indem die Hülffe auf eine weit höhere Summe / als in dem Urthel enthalten / eingerichtet / in welchem Fall Appellation gar wohl zuläßlich: Und wird sich demnach Appellat eines andern bedencken / und sich nunmehr auf die justificirte Appellation einlassen. In Verbleibung dessen / bittet er/ihme solche Einlassung per sententiam zu injungiren/etc.

6. In Appellatione novæ probationes non admittuntur. *p. 1. C. 21.* ibiqve Carpzov. *Def. 1. & seqq.*

7. In Appellationis instantiâ judicandum secundum leges & statuta primæ instantiæ, Carpz. *l. 3. Resp. 121.*

8. Sententiâ in Appellationis judicio reformatâ, tota causa principalis ad judicem appellationis devolvitur, nec solet fieri remissio. Carpz. *p. 1. C. 20. Def. 26.* nisi illa in specie ab appellante petatur. Qvo casu ita pronunciatur:

Daß in erster Instantz übel gesprochen und wohl appelliret / derowegen Appellant v. g. mit seinem Beweiß nochmahls zu hören / zu welchem Ende die Sache an vorigen Richter zu remittiren/etc.

9. Confirmatâ sententiâ prioris instantiæ, causa ad Judicem à qvo est remittenda. *c. 59. X. de Apellat.* qvod fit vel verbaliter, vel actualiter. Verbaliter fit hoc modo:

In Appellation-Sachen / rc. derowegen diese Sache an vorigen Richter hinwieder zu remittiren/ etc.

Licet autem remissio claris verbis non exprimatur, remissio tamen facta subintelligitur. Carpz. in Process. *tit. 18. art. 6. num. 69. & seqq.*

Actualiter fit remissio, si judici à qvo sententia appellationis communicatur, qvod tamen non fit, nisi Remissoriales specialiter vel ab appellante, vel ab Appellato petantur, & qvidem hoc modo:

P. P. In

P. P. In Appellation-Sachen mich / Appellaten an einem / N. Appellanten anders Theils / ist am 2c. ein Urthel dieses Inhalts publiciret worden / daß in erster Instantz wohl gesprochen / und übel appelliret / etc. Dieweil nun solches Urthel seine verbindliche Krafft Rechtens erreichet ; So gelanget an dieselbe mein dienstliches Bitten / Sie wollen nunmehr die Sache an vorigen Richter wiederum remittiren / etc.

Cum Appellatione convenientiam qvandam habet *avocatio*, seu *evocatio*, qvæ est litis pendentis coram inferiore ad superiorem sine provocatione translatio, *cap. 56. X. de app. l. 58. ff. de judiciis*. Dividitur in *Expressam* & *Tacitam*. *Expressa* est, qvæ fit verbis expressis, *Tacita* est, qvæ fit per causæ pendentis alteri factam delegationem, *cap. 3. & 14. X. de Rescript.* Gail. *l. 1. Obs. 41. n. 11.* Deinde avocatio fit vel *motu proprio*, vel ad *instantiam*. Hiltrop. in Proc. judiciar. *p. 3. tit. 30. n. 2.* Cujus formula est hæc:

P. P. Denenselben kan ich nicht verhalten / daß ich schon vor 2. Jahren wider N. in dem Ammt zu N. eine Klage erhoben / und in solcher Zeit kaum so viel erhalten / daß ein Termin angesetzet / welcher aber von Gegentheil etliche mahl abgeschrieben / und hernach von dem Ammtschösser ex officio aufgenommen / und noch kein ander Termin angesetzet worden; Weil ich nun hierauß verspüre / daß ich solcher gestalt bey dem Ammtmanne gar keine Justitz erlangen werde / So gelanget an dieselbe mein dienstliches Bitten / Sie wollen die Sache von demselben avociren / und selbige vor sich außüben / Solches etc.

Regu-

Regulæ de avocatione notabiles sunt hæ:

1. Judex superior causam ex justâ causâ avocare potest. Carpz. in Processf. *tit.3. art. 4. n. 98. & seqq.*

2. Avocatio fit lite pendente ante sententiam definitivam. Hiltrop. in Processf. judic. *p.3. tit.30. n. 11.*

3. Factâ avocatione judex inferior ab ulteriori cognitione abstinere debet. Carpz. *l. 2. Resp. 20. n. 7.*

* *Qvid verò, si Judex inferior non tantùm Appellationem rejiciat, sed & refutatorios dare detrectet? Potest appellator ab ipsâ rejectione Appellationis appellare, & facere, ne rejectio in rem judicatam transeat, Carpz. in Processf. tit. 18. art 3. n. 74.*

§. XXII.
Supplicatio *l*).

SUperius jam §. 2. attactum est hoc Supplicationis beneficium, esse scil. remedium suspensivum extraordinarium, qvô utatur contra sententiam latam condemnatus, à qvo appellari haud sit concessum, & eò tendere, ut acta causæ reviderentur. Et hoc Supplicationis remedium in Imperio saltem exerceri poterit, non autem in Foro Saxonico, Zanger. *de Except. part. 2. c. 1. n. 443. Tit. 37.* **der Chur-Fürstl.** Processund **Gerichts-Ordnung**/ nisi fortè qvis dixerit, id saltem verificari in Foro Saxonico Electorali, Jure tamen Communi Saxonico, potissimè cum Coler. *de Processf. Execut. part. 1. c. 3. num. 42.* in hisce terris contrariũ observatum fuisse testatur.

l) Ea

f) Ea est duplex. Alia fit *vivâ voce* & in continenti, alia ex post-facto *in scriptis*. Rosbach in pr. civ. *tit. 76. n. 14.*

In scriptis si fiat, concipitur h. m:

P. P. Demnach zwischen mir/Beklagten an einem/N. Klägern anders Theils/folgendes Urthel publiciret worden / Daß 2c.

Und aber an dem/daß 1. 2c. So will ich mich des Beneficii Supplicationis darwider bedienet haben/ darneben bittende/mich zur justification desselben zulassen/ und zu dem Ende einen Termin ansetzen/etc.

Post admissionem fit supplicationis justificatio:

Supplicant.

Erscheinet/und weil er gemüssiget worden/ wider das jüngst gesprochene Urthel des beneficii supplicationis sich zu bedienen/solches ihme auch verstattet worden/als hat er zu justification desselben jetzigen Termin außbracht. So viel nun die Formalia betrifft/ so ist die Supplication zu rechter Zeit eingewendet/ und sonsten nichts/ was hierinnen erfordert wird/ versehen worden/also/daß die formalia ihre Richtigkeit habē. So viel nun die Materialia betrifft/so gehet zwar das jüngsthin publicirte Urthel dahin/daß etc. Dieweil aber 1. 2c. Bittet demnach Supplicant dieses wohl zu erwägen/und zu erkennen / nunmehr auß denen Acten so viel zu befinden/ etc.

Responsio fit vel impugnando formalia, vel materialia, non secus atqve in Appellatione ac Leuteratione.

Pronunciatio autem, & qvidem si prior sententia confirmanda, fit hoc modo:

Auf Supplication-Schrifft und erfolgte Gesetze / N.

Beklagten an einem/N. Klägern anders Theils/rc. daß es/eingewandter Supplication ungeacht / bey dem am etc.

Sin reformanda, ita:

Auf Supplication-Schrifft rc. Nunmehr auß den Acten so viel zu befinden/ daß rc.

Si fuerit deserta:

Daß die eingewandte Supplication desert und erloschen.

Si adversario injungenda sit responsio:

Auf Vorbringen rc. daß Kläger/ seines Vorwendens ungeacht / auf die allbereit justificirte Supplication sich einzulassen schuldig.

Regulæ de supplicatione notandæ sunt seqventes:

1. Supplicatio est remedium suspensivum, non verò devolutivum.
2. Supplicatio contra sententiam tantùm definitivam admittitur. Nicol. in Processf. *p. 3. c. 12. n. 23.*
3. Supplicandi licentia non, nisi semel in causâ, conceditur. Rosbach. in pr. civ. *tit. 76. n. 13. l. 5. C. de precib. Imp. offer.*
4. Pendente supplicatione potest fieri executio, præstitâ cautione de restituendo executionem, in casu, qvò sententia fuit retractata. *Auth. Qvæ Supplicatio C. de precib. Imp. off.* Marant. in speculo *p. 6. de appellat. n. 15. & 16.*

De RESTITUTIONE IN INTEGRUM.

Non pertinet huc omnis in integrum restitutio, sed illa tantùm, qvæ locum habet contra sententiam latam, & rem judicatam: Estqve duplex, alia *Majorum*, alia *Minorum*. Hæc competit Minoribus, per sententiam læsis, *l. 1. & 4. C. si adversus rem judicat.* Illa datur Majoribus ex certis causis. *l. 2. 3. C. si ex falsis instrum. l. 33. ff. de re judicat.* Carpz. in Processf. *tit. 19. art. 1. n. 22.* Utraqve urgeri poterit vel per *modum actionis*, vel *exceptionis*. Actio ita formari poterit:

Restitution-Klage
N. Klägers
Contra
N. Beklagten.

P. P. Saget Kläger / zu Anbringung seiner Klage/ kürtzlich/wie daß zwar nicht ohne/daß zwischen ihn an einem/ N. anders Theils/ ein Urthel / so auch Rechtskräfftig worden / publiciret / darinnen erkant/ daß er 200. Rthl. bezahlen solle / weßwegen ihme auch die Hülffe hat wollen angesetzet werden: So ist doch hingegen in continenti darzuthun und zu erweisen/ daß das jenige Document und Testament, darauß geklaget worden / gantz falsch sey. Zu welchem Ende auch Kläger bewogen worden/ diese Restitutions- Klage anzustellen/und bittet/nach erfolgter richtiger Antwort zu erkennen/ und außzusprechen/daß Kläger in vorigen Stand zu setzen/ und vor allen Dingen wider das producirte Document mit seiner Nothdurfft zu hören / werde auch inmittelst mit der angesetzten Hülffe in Ruhe gestanden.

Per modum exceptionis, contra postulatam judicati præstationem ita urgeri poterit:

Beklagter

Kan zwar nicht in Abrede seyn/daß er in dem allegirten Urthel in 200. Rthl. condemniret; Dieweil aber das libellirte Document gantz falsch/und in solchem Fall/per jura notoria, Beklagter in integrum zu restituiren/so will auch Beklagter Klägern exceptionem

restitutionis in integrum opponiret/und/daß Klägers Suchen nicht statt habe/zu erkennẽ gebeten haben.

De Restitutione seqventes notandæ sunt Regulæ:

1. Restitutio etiam per Procuratorem peti potest, *l. 1. C. etiam per Procuratorem.* modò habeat speciale mandatum *l. 25. §. 1. ff. de Minorib.* qvod tamen necessarium non est, si restitutio incidenter petatur. Carpz. in Processi. *tit. 19. art. 1. n. 32.*

2. Ex eâdem causâ restitutio sæpius locum non habet *l. 1. 2. 3. C. si sæpius in integr. restit. post.* si autem petatur, contra eandem poterit excipi:

Beklagter

Erinnert wider die von Gegentheil gesuchte restitution, daß selbe hiebevor ex eâdem causâ begehret worden / Er ist aber damit auch schon abgewiesen worden: Also/ daß Beklagten nicht allein exceptio rei judicatæ, sondern auch non competentis actionis im Wege liegen / und deßwegen wird zu erkennen gebeten/daß die restitutio in integrum nicht statt hat.

Idqve fit per talem sententiam:

Daß die anderweit gesuchte restitution in integrum nicht statt hat.

3. Contra restitutionem impetratam non datur restitutio in integrum, Carpz. in Processi. *tit. 19. art. 1. n. 46.*

4. Restitutio in integrum petenda est intra qvadriennium. *l. fin. C. de tempor. in integr. restit.* Post qvadriennium autem si petatur, & contra eam excipiatur:

Beklagter

Hat mit Befrembdung vernommen / daß Kläger eine Restitutions-Klage wegen des gesprochenen Urthels anstellen wollen; Nun wird dahin gestellet / was zu behauptung desselben angeführet: Weil aber die

Resti-

Restitution-Klage erst nach Verfliessung der vier Jahr einkommen/so achtet sich Beklagter / darauf einzulassen/nicht schuldig / und bittet dannenhero/ Klägern darmit abzuweisen.

Repellitur per sententiam:

Daß Beklagter auf die Restitution-Klage sich einzulassen nicht schuldig.

5. Restitutio in integrum executionem sententiæ non suspendit, *Decis. Elector. 15.* nisi sit in continenti liqvida *d. l.* Et sicuti sententia illo casu est talis:

Daß die gesuchte restitution in integrum noch zur Zeit nicht statt hat.

Vel:

Daß/ Beklagtens Einwendens ungeacht/ mit der gebetenen Execution billich zu verfahren: Es ist ihme aber nach geschehener Zahlung/ seine angezogene læsion ordentlicher Weise außzuführen/unbenommen.

Ita altero casu ita pronunciatur:

Daß die gebetene Execution noch zur Zeit nicht statt hat.

Id qvod etiam obtinet jure communi, *l. un. C. in integr. restit. postul. ne qvid novi.* Hiltrop. in Proc. judiciar. *p. 4. tit. 10. n. 15. 16.*

De QVERELA NULLITATIS.

Qverela, seu *remedium Nullitatis* est jus impugnandi sententiam, contra præscriptum juris latam.

Estqve duplex, alia contra sententiam in specie sic dictam, alia contra decretum, vel alios actus judiciales.

Utraqve potest proponi vel *incidenter*, vel *principaliter*.

Illud fit, qvando cumulatur cum appellatione.

Hoc fit vel per modum actionis, vel exceptionis. Hiltrop. in Process. judiciar. p. 4. tit. 17. n. 3. & seqq.

Actio nullitatis ita formari potest:

Nullität-Klage
N. Klägers
Contra
N. Beklagten.

P. P. Saget Kläger / wie daß Beklagter vormahls wider ihn eine Klage angestellet / darinnen es so weit kommen / daß Kläger zur Bezahlung condemniret / Und ob er wohl darwider Leuterung und Appellation eingewendet / so ist es doch darbey blieben / darauf auch die Hülffe angesetzet worden. Dieweil aber nunmehr so viel an Tag kommen / daß der Actuarius niemahls zu den Acten geschworen / und dahero in der Sache gantz nulliter verfahren; Als ist Kläger zu Anstellung dieser Klage bewogen worden / und bittet / nach erfolgter Antwort zu erkennen / daß in der Sache nulliter verfahren / und dahero er mit der angesetzten Hülffe zu verschonen.

Per modum exceptionis ita proponitur:

Beklagter

Muß zwar dahin gestellet seyn lassen / daß Kläger so sehr auf die Execution wider ihn dringet / dessen er doch so grosse Ursache nicht hätte; Denn ob er sich gleich auf ein gesprochenes und Rechtskräfftiges Urthel beruffen will / so wird sich doch Kläger derauf

auf nicht verlassen dürffen / indem nunmehr notorium, daß der Actuarius zu denen Acten nicht geschworen / und also ist in der Sache gantz nulliter verfahren / allermaßen Beklagter / also zu erkennen / will gebeten haben.

Regulæ circa qverelam nullitatis instituendam observandæ sunt hæ:

1. Nullitatis actio institui potest vel coram eo judice, qvi nulliter processit, vel coram ejus superiore. Hiltrop. in Processf. judic. *p. 4. tit. 17. n. 16.*
2. Nullitatis actio instituenda erit intra Terminum Saxonicum post publicatam sententiam. Ordinat. Processf. *tit. 38. in pr.* Si post instituatur, obstat exceptio præscriptionis:

Beklagter

Erscheinet / und opponiret unbefugtem Kläger exceptionem Præscriptionis, denn die Zeit / in welcher die Nullität-Klage / Vermöge der Procels-Ordnung hätte sollen angestellet werden / längst verflossen / also / daß die Klage nun nicht statt hat / und Beklagter darauf sich einzulassen nicht schuldig: Allermaßen also zu erkennen gebeten wird.

Hinc pronunciatur:

Daß die Nullität-Klage nicht statt hat.

Non est autem extendenda hæc præscriptio ad nullitatis exceptionem, nec ad nullitatem contra decretum, de eâ namqve experiri fas erit, intra annos triginta, annum & diem. Carpzov. in Processf. *tit. 19. art. 3. n. 11. 13. 14.* Et si tali casu urgeatur præscriptio, replicari poterit:

Kläger

Repliciret auf die opponirte exception, daß selbe in præsenti nicht statt habe / indem die Nullität-Klage nicht wider ein Urthel / dahin die allegirte Procels-Ordnung

nung restringiret/sondern wider einen Abschied gerichtet/In welchem Fall nachgelasse/die Klage auch innerhalb 30. Jahr Jahr und Tag anzustellen/also/daß Beklagter nun keine Ursach hat/ mit der Einlassung sich ferner aufzuhalten / allermaßen denn solche nochmahls erwartet und gefordert wird.

Aliud etiam obtinet de jure communi. Maranta in speculo *p. 6. de sententiâ n. 154.*

3. Actio, vel exceptio nullitatis sententiæ executionem non impedit. Ord. Proceſſ. *tit. 38.* Hinc pronunciatur:

Daß/der angestellten Nullität-Klage ungeacht / mit der Hülffe wider N. billich verfahren wird.

Vel:

Daß/Beklagtens Vorwendens ungeacht/mit der angesetzten Hülffe wider ihn billich zu verfahren.

Nisi illa sit in continenti liqvida. Ordin. Proceſſ. *tit. 38.* adeoqve hunc in modum demonſtrari poterit:

Beklagter:

Erkennets mit schuldigem Danck / daß er noch vor der Execution mit seinen Exceptionen/ und in specie mit Außführung der Nullität, solle zur Gnüge gehöret werden. Diese bestehet nun hierinnen / daß wider Beklagten hat wollen definitivè erkant werden / da doch keine recognition iemahls vorgegangen / er auch darzu seinen Gevollmächtigen keine Vollmacht gegeben/ wie die Acta klar bezeugen; Demnach bittet Beklagter zu erkennen/ daß nulliter verfahren/und die Execution noch zur Zeit nicht statt habe.

Si Actor nolit respondere, sed urgeat judicati executionem, responsio ipsi injungitur:

Daß

Daß Kläger / seines Vorwendens ungeacht / auf die vorgeschützte Nullität sich einzulassen schuldig.

Et postea, si nullitas removeri neqveat, pronunciatur:

Daß gestalten Sachen nach / die gebetene Execution noch nicht statt hat.

Vel:

Daß mit der angesetzten Hülffe billich in Ruhe gestanden wird / und ist vor allen Dingen Beklagter / die libellirte Documenta zu recognosciren / schuldig.

4. Actor, si frivolè de nullitate conqvestus deprehendatur, in certam multam condemnatur, Ordinat. Processſ. *tit. 38.*

Daß Beklagter von der angestalten Nullität-Klage billich zu entbinden / und ist Kläger die in dieser Sache aufgewendete Unkosten Beklagten zu erstatten schuldig / auch zugleich in die gesetzte Strafe der 40. fl. verfallen / etc.

Cessat tamen pœna, si vel statim ab initio actio fuerit rejecta, vel nullitas cum appellatione vel leuteratione cumulata. Carpz. in Processſ. *tit. 19. art. 4. n. 26. & seqq.*

5. Salva est causa nullitatis, etiamsi ea incidenter cum appellatione fuerit cumulata. Hiltrop. in Processſ. judic. *p. 4. tit. 17. n. 28.*

Hìc non immeritò etiam qværitur, utrum ab Electoribus & Ducibus Saxoniæ ad Cameram Imperialem vel ipsam Cæsaream Majestatem supplicare liceat? Ratio dubitandi hæc est, qvia ipsis competit beneficium de non appellando, qvod elusorium certè redderetur, si ipsorum subditis Supplicationis permitteretur via. Verùm hoc non obstante contrarium in Camerâ observari testatur Gail. *lib. 1. observ. 135. n. 4. 8. & seqq.* *

* *Rationem decidendi desumunt, qvòd remotâ Appellatione non censeatur remota nullitatis deductio seu Supplicatio. Ad exemplum Præfecti Prætorio, à qvô cùm appellari non posset, supplicare tamen licebat, l. un. C. de Sent. Præfect. Prætor. sanè hoc movit Carpzov. ut in Comment. de L. Regiâ c. 9. sect. 7. num. 10. seqq. contra Sententias Principum Saxonicorum nullitatis qverelam ad Cameram admitteret. Verùm de hâc re melius edoctus variavit, & contra Cameram pugnavit in disput. de Privileg. Elect. & Ducum Saxon. de non Appell. th. 68.*

§. XXIII.
Expensarum Moderatio.

Expensæ vel erogantur *in ipsam rem* m), qvæ petitur, vel in ipsam litem, qvâ res petitur. De his, earumqve moderatione aliqvid dicturi seqventes apponimus regulas:

m) Et propter hanc erogationem possessori competit jus retentionis & doli exceptio, etiamsi restitutio rei possessæ sit injuncta. Unde, si illa ab actore urgeatur, poterit excipi:

Beklagter

Kan zwar nicht in Abrede seyn / daß ihme die Abtretung des Hauses zuerkant; Allein es sollen auch ihme / nach Inhalt des Erkäntnüß / die erweißlichen Besserungen vor allen Dingen erstattet werden. Weil nun selbe zur Gnüge bescheiniget / die Befriedigung aber noch nicht erfolget / so ist Beklagtem die Abtretung des Hauses nicht zu zumuthen: Allermaßen er denn ihme sein zustehendes jus retentionis will vorbehalten haben.

Et tunc seqvitur sententia:

Daß

Daß Kläger vor allen Dingen die angegebene Besserungskosten Beklagtem abzustatten schuldig / und ist dieser des juris retentionis so lange / biß er deßwegen gäntzlich befriediget / zu gebrauchen wohl befugt.

Si verò jus retentionis locum non habeat, sententia est talis:

Daß Beklagter / seines Vorwendens ungeacht / das libellirte Haus zu räumen schuldig / in Verbleibung dessen / wird mit der gebetenen Exmission billich verfahren / das jus retentionis aber hat gestalten Sachen nach / nicht statt / etc.

I. *Expensæ judiciales* n), qvæ nimirum pro citationibus, sententiis, mercedibus nunciorum, & qvæ sunt præterea ejusmodi sportulæ, moderationi Judicis *regulariter haud subjacent* o), nisi fortè Actuarius Judicii modum Expensarum legitimum excesserit. *Tit. 36.* der Chur-Fürstl. Procefs- und Gerichts-Ordnung / §. Erstlich sollen alle Cantzeley-Gebühren. Carpz. *P. 1. Const. 31. Def. 8.*

n) Hæ dividuntur in *contumaciales*, qvæ præstandæ ob contumaciam; in expensas *temerariæ vocationis in jus*, qvas causatur temeraria vocatio; in expensas *retardati processus*, qvæ adjudicantur ob malitiosam litis protractionem, & in *Victorias*, qvæ debentur propter causæ injustitiam. Hiltrop. in Proc. jud. *p. 4. tit. 19. num. 2. & seqq.*

o) Si ergò moderatio urgeatur, excipi poterit:

Kläger

Muß mit Befrembdung vernehmen / daß Beklagter

die moderation der von ihme liqvidirten Expensen gesuchet. Weil nun solche alle Gerichtlich / wie die übergebene liqvidation außweiset / so mag auch die gesuchte moderation nicht statt finden: Allermaßen denn solcher meliori widersprochen / und / daß die Expensen / wie sie liqvidiret / möchten zuerkant werden / gebeten wird.

Idqve fit per talem sententiam:

Daß Beklagter / seines Vorwendens ungeacht / die angegebenen 20. fl. als Gerichtliche Expensen / Klägern zu erstatten schuldig.

II. Extrajudiciales Expensæ necessariæ tantùm, non verò delicatæ *moderari & adjudicari debent*.p). Berl. *P. 1. Concl. 78. n. 47. 48. seqq.* Æqvum enim est, id demum in retributionem venire, cujus jacturam qvis ob alterius factum subire necessum habuit, nō qvod qvis sponte erogare voluit. Proinde si qvæ fuerint seu illegitimè, seu excessivè, ut Dd. loqvuntur, factæ expensæ, eæ in restitutionem non veniunt, siqvidem

p) Moderatio fit per talem sententiam:

Auf übergebene liqvidationes und erfolgte Gesetze / etc. Daß die angegebene Expensen auf 30. fl. 7. gr. 8. pf. zu mässigen / welche Beklagter Klägern zu erstatten schuldig; In mangelung gütlicher Entrichtung / wird ihme darzu gebührend billich verholffen / etc.

III. Moderandæ qvoqve sunt Expensæ immodicæ & superfluæ, licet Debitor nudæ Creditoris

toris *assertioni & liqvidationi* q) super iisdem stare promiserit, cùm in omni promissione modicum & superfluum excludi intelligatur, Carpz. *P.1. Const.31. Def.32.**

q) Huic autem standum, si expensæ liqvidatæ probabiliter fuerint factæ, & si à parte adversâ opponatur moderatio, replicari poterit:

Kläger

Weiß sich gar wohl zu bescheiden / daß sonsten die liqvidirten Expensen pflegen moderiret zu werden: Allein man versiret ietzo in casu singulari & excepto, indem Beklagter in der libellirten und recognoscirten Obligation versprochen / die Unkosten ohne einzige moderation abzustatten / Wird demnach wider die gesuchte moderation solenniter protestiret / etc.

Qvo casu ita pronunciatur:

Daß Beklagter / seines Vorwendens ungeacht / die angegebene Unkosten / Inhalts der von ihme außgestalten Verschreibung / ohne einzige moderation, Klägern zu erstatten schuldig.

* *Expensas nemo consequitur*, priusqvam eas liqvidaverit r). *Qvô facto, judicis est, moderari & taxare, nisi Debitor in Casum haut factæ solutionis non modò ad interesse, sed etiam ad omnes expensas, tàm judiciales, qvàm extrajudiciales se obligaverit, nudæq; Creditoris assertioni super expensis liqvidatis stare promiserit. Nam hoc casu Debitor victus & in expensas condemnatus, si earum moderationem petat, neqvaqvam audietur. Moderatio in favorem introducta est. Sibi ergò imputet, qvi beneficio suo renunciavit. Sanè aliud dicendum, si immensas & immodicas Expensas victor liqvidaverit, qvas probabiliter fecisse credi neqvit. Itaq;*

tunc non attentâ Debitoris promissione Expensæ ad arbitrium boni viri reducendæ. Carpz. in Process. tit. 24. art. 3. n. 44. seqq.

r) Liqvidatio est duplex, alia *unius, vel alterius Termini*; alia *totius Processus*. Illa condemnato in copiâ non est communicanda: benè tamen hæc. Illa offertur in ipso Termino hisce formalibus:

Kläger

Erscheinet / und beruffet sich zugleich auf das jüngst gesprochene Urthel/Vermöge dessen Beklagter die Unkosten erstatten solle. Will demnach die liqvidation der Unkosten hiermit übergeben / und zu leidlicher moderation gestellet haben/etc.

Sive ergò condemnatus respondeat, sive non, seqvitur moderatio:

Auf Vorbringen/übergebene Expensen ꝛc. Daß die vorigen Termins angegebene Expensen auf ꝛc. billich gemässiget werden/welche Beklagter Klägern zu erstatten ꝛc.

Totius Processus liqvidatio si condemnato non communicetur, occasio datur excipiendi:

Beklagter

Kan zwar nicht leugnen/daß er/Vermöge des allegirten Urthels/in die Unkostē des gantzen Processus condemniret worden: Auf die übergebene liqvidationes aber kan er sich vor dieses mahl nicht einlassen/weil ihme dieselbe ante Terminum nicht zugeschicket/welches doch vor allen Dingen / und darum hätte geschehen sollen / damit sich Beklagter mit seiner Nothdurfft hätte können darauf gefast machen. Bittet demnach/Klägern dahin anzuhalten/daß er ihme Abschrifft von denen übergebenen liqvidationen zuschicken / auch die Unkosten dieses Termins erstatten solle.

Et

Et postmodum pronunciandi:

Würde Kläger Beklagtem Abschrifft von denen übergebenen liqvidationen zuschicken lassen / immaßen ihme vor allen Dingen zu thun oblieget / so ist dieser / sich darauf einzulassen / schuldig.

Vel:

Daß Kläger vor allen Dingen Beklagtem Abschrifft von denen übergebenen liqvidationen zu zuschicken / und dieser also dann / von Posten zu Posten sich darauf einzulassen / schuldig.

Qvô factô, si reus respondere nolit, responsio sub pœnâ liqvidi injungitur, modò præcesserit contumaciæ accusatio:

Kläger

Hat Beklagtem / nach Inhalt des vorigen Urthels / Abschrifft von denen liqvidationen zugeschicket / worauf er sich denn versehen / es würde auch derselbe seines Orts dem Judicato Folge geleistet / und auf die liqvidationes sich eingelassen haben / Weil aber solches nicht geschehen / so beschuldiget er desselben Ungehorsam, und bittet zu erkennen, daß Beklagter / sub pœnâ liqvidi & confessi, auf die übergebene liqvidationes sich einzulassen schuldig / etc.

Idqve fit seqventi sententiâ:

Daß Beklagter auf die übergebene liqvidationes, sub pœnâ liqvidi & confessi, sich einzulassen schuldig.

Factâ responsione, qvæ ut plurimum fit negativè, fit vel moderatio:

Auf Vorbringen / übergebene liqvidationes &c. daß die angegebene Expensen auf 50. fl. 9. gr. 6. pfennig billich gemässiget werden / welche Beklagter Klägern zu erstatten schuldig: In Mangelung gütlicher

cher Entrichtung/wird ihme darzu gebührend billich verholffen.

Vel probationis injunctio ante moderationem:

Daß Kläger vor allen Dingen die angegebene Expensen zu bescheinigen schuldig / ergehet also dann der gebetenen moderation halber / was recht.

Qvæ cessat, si actor ad juramentum post moderationem præstandum sese offerat. p. 1. C. 31. §. Wañ aber 2c. Qvo casu sententia ita concipitur:

Daß die angegebene Expensen auf 40. fl. 7. gr. 8. pfen. billich zu mässigen. Würde nun Kläger / daß er so viel/und nicht weniger bey dem/zwischen ihm und Beklagtem/geführten Procefs aufgewendet / endlichen erhalten/so ist Beklagter solche Klägern zu erstatten schuldig/ etc.

IV. *Victus* s) regulariter victori in Expensas condemnari debet *, Berl. *P. 1. Concl. 78. n. 1.* nisi justam litigandi causam habuerit, tunc enim compensari debent Expensæ. Hinc formula illa pronunciandi: **Die ufgewandten Unkosten aber werden auß beweglichen Ursachen gegen einander** compensiret **und ufgehoben.** Qvæ verò justæ litigandi sint causæ, arbitrio Judicis committitur. Umm. *dict. disp. 22. th. 8. 30. & seqq.* Berl. *d. l. n. 14.**

s) Sicuti hoc procedit tàm in Civilibus, qvàm Criminalibus. Carpz. in Processf. *tit. 24. art. 1. n. 11.* Ita cessat Expensarum condemnatio, si vel ultimum supplicium, vel alia pœna corporis afflictiva sit infligenda. *p. 4. C. 12.* ibiqve Carpz. *def. 1.* Hinc in sententiâ nulla fit expensarum mentio, sed & si judex scire velit, qvis expensas refundere teneatur, additur sententiæ:

Und

Und seyd ihr / als deme die Ober-Gerichte des Orts zuständig / die auf den Inqvisitions-Procefs aufgewendete Unkosten zu tragen schuldig.

Sin autem à condemnati heredibus expensæ petantur, illis competit exceptio non competentis actionis, sic proponenda:

P. P. Wider die angemuthete Erstattung der Unkosten/so auf den/wider N. geführten Inqvisition-Procefs aufgewendet / können wir / zu unserer Gegen-Nothdurfft/unerinnert nicht lassen / wie daß wir uns zu Abstattung solcher Unkosten gantz nicht verstehen können. Denn ob wir wohl des justificirten N. nechste Erben / und desselben Erbschafft uns angemaßet / so ist doch bekanten Rechtens / daß in solchem Fall/wenn ein Ubelthäter mit Lebens- oder Todes-Strafe beleget wird/ so dann nach geschehener Execution nichts weiters könne gefordert werden: Landr. *l. 1. art. 6. P. 4. C. 12.* Carpzov. in Pr. Crimin. *p. 3. q. 138 n. 11.* Als wird gebeten / uns mit Erstattung der Unkosten zu verschonen.

Idqve fit per sententiam:

Dieweil N. des begangenen Todschlags peinlich gestrafft/so bleiben dessen Erben mit Erstattung der aufgewandten Unkosten billich verschonet.

Idem procedit, si pœna corporalis ex Principis gratiâ sit remissa, Berl. *p. 4. Concl. 19. n. 19.* Aliud autem obtinet in sumptibus, qvi impensi sunt in rei defensionem; illos enim vel reus*, vel ejus heredes restituere tenentur. Carpz. *p. 4. C. 17. def. 4.* Hinc sententiæ condemnatoriæ clausula qvandoqve annectitur:

Darneben er auch die auf seine defension gewandte Unkosten abzustatten schuldig.

 * Qvam-

* *Qvamvis verò Litigatores non temerè expensarum mentionem omittant, tamen si fortè qvis eas non petierit, judicis officium est, sponte victo, tanqvam temerario litigatori, hanc pœnam dictare. Cæterùm præcisè ad hoc non tenetur. Secus est, si victor expensas petierit. Nam hoc casu, nisi justo victoris petito gratificatus fuerit, ipse reus sit, Carpzov. d. l. art. 1. n. 25.*

* *Adde nec cum in Expensas condemnari, si victus est, ideò, qvòd pars adversa in supplementum juravit, vel delatum relatumvè juramentum præstiterit, vel si ipse de Calumniâ juraverit, aut bonum testem pro se produxerat, aut Communem Dd. opinionem, aut saltem duorum Clarissimorum Scriptorum uniusvè Consilium pro suâ parte habuerit. Deniq; nullis expensis gravatur, qvi rei vindicatione conventus ad restitutionem possessionis condemnatus est, vel cui beneficium restitutionis in integrum indultum fuit, vid. Carpzov. d. l. n. 45. seqq.*

V. Victoribus non adjudicatur advocati salarium, si ipsi in propriâ causâ fuerint Advocati, nisi salarium illud tanqvam damnum & interesse petierint ex eo, qvod per negotium proprium tempore exclusi aliis operam suam locare non potuerint, Berlich. *part. 1. conclus. 78. n. 52.* Carpzov. *part. 1. Constit. Elect. 31. Defin. 12. & 13.* ex qvo verba sententiæ allegatæ notanda veniunt: **Es wäre denn/daß ihr immittelst andere zu** patrocini**ren und etwas zu verdienen/durch eure eigene Sache verhindert worden/ uf den Fall wäret ihr solchen Schaden zu** liqvidiren / **und ein Gewisses darfür zu fordern wohl befugt.** *

* *Ad*

Execution.

* *Ad hæc duo observanda: Primò expensas in sententiâ omissas nullâ actione peti posse. Itaq; si omissa sint, Leuterationem vel Appellationem super hoc articulò opus habet, qvi de iis periclitari nolet. Sed hic distingvendum est & videndum, expensæ utrum ex merò Judicis officio debeantur, an Jure actionis alicujus. Si Jure actionis, scil. ex conventione in obligationis instrumentô, vel ex contumaciâ delictove debentur, nihil vetat, qvò minus lite jam finitâ petantur.*

Secundò, ei, qvi victus & in Expensas condemnatus est, omnem judicialem aditum claudi *t*), *donec Expensas restituerit, per l. sancimus. C. de Judiciis. Qvod in tantum obtinet, ut neqve in eòdem Processu ulterius admittatur, neqve etiam in aliâ & diversâ causâ cum aliis ventilandâ, Carpzov. in Process. tit. 24. art. 4. n. 49.*

t) Non ipso jure, sed mediante exceptione oppositâ, de qvâ vid. suprà.

§. XXIV.

Executio *u*).

Executio definiente Ummio nihil aliud est, qvàm actus, qvo id, qvod per sententiam obtentum est, verè & naturaliter victori præstatur, de cujus formâ & processu in speciali parte pro virili differemus.

u) Cùm ipsa rei naturalis præstatio potius sit effectus & finis executionis, *l. 3. 6. 8. C. de Executione rei judicat.* Rosbach. in praxi civili *tit. 79. n. 17.* hinc Executio rectius ita describitur, qvòd sit actus judiciarius, qvo id, qvod per sententiam est pronunciatum, victus ut victori præstet, invitus adigitur, Dn. Struv. in Syntagm. Jurispr. *Exerc. 44. §. 17.*

Estqve duplex: alia est sententiæ latæ *in actione reali*, alia sententiæ *in actione personali.*

Illa fit per rei ablationem. Ordinat. Proceff. *tit. 39. §.* Nemlich. Hæc conftat ex pluribus actibus, *executione* nimirum *in ſpecie*, *immiſſione*, *ſeqveſtratione*, *taxatione*, *ſubhaſtatione* & *adjudicatione*. *Executio in ſpecie* eſt actus executionis primus, qvo bona debitoris ad creditoris ſatisfactionem deputantur: fitqve vel in bona *mobilia*, vel in *immobilia*, vel in *nomina & actiones*. Ordinat. Proceſſ. *tit. 39.* §. Anfänglich ꝛc. De hâc executione ſeqventes Regulæ obſervandæ:

1. Executio fit ad partis implorationem, Ordinat. Proceſſ. *tit. 39. in pr.* qvæ ita poteſt concipi:

P. P. In Sachen mich/Klägern an einem/N. Beklagten anders Theils / iſt jüngſthin ein Urthel dieſes Inhalts publiciret worden: Daß Beklagter/ſeines Vorwendens ungeacht / die libellirten 300. Rthl. Klägern/ bey Vermeidung der Hülffe/zu bezahlen ſchuldig. Weil nun ſolches Urthel ſeine verbindliche Krafft Rechtens erreichet / Beklagter auch in guten die Bezahlung nicht leiſten will / So gelanget an dieſelben mein dienſtliches Bitten/Sie wollen Beklagten die Bezahlung auferlegen / und wider denſelben mit der Hülffe verfahren.

2. Non eſt facienda Executio, niſi ſententia, vel confesſio debitoris præceſſerit. *l. 1. C. de Executione rei judic.* Ordin. Proceſſ. *tit. 39. tit. 51. pr.*

3. Executio fieri debet mediante præceptô executivô. Ordinat. Proceſſ. *tit. 39. §.* Wenn aber. qvo reo dilatio qvædam eſt concedenda *d. l.* qvæ à judice coarctari neqvit. Carpz. *p. 1. C. 32. Defin. 5.* Sin hoc negligatur & executio de facto fiat, nullitas committitur, qvæ vel per mandatum ſuperioris, vel per ſententiam caſſatur, præcedente tamen legitimâ petitione; Qvæ fit mediante imploratione in ſcriptis, vel oppoſitâ exceptione vivâ voce; Illa dirigitur vel ad judicem, executionem facientem,

Execution.

tem, vel ad ejus superiorem. Judex executionis, pro executionis cassatione, hunc in modum poterit implorari:

P. P. Ich hätte mich nicht versehen / daß der Herr mit der wider mich angesetzten Hülffe würcklich / und zwar in meiner Abwesenheit / würde verfahren haben / indem zu Bezahlung der zuerkanten Summa mir kaum eine Monatliche Frist gegönnet worden / da doch / nach Inhalt der 32. *Constit. p. 1.* und Procefs-Ordn. *tit. 39. §.* Wann aber ꝛc. einem iedwedern Schuldner eine Sächsische Frist zur Bezahlung solle eingeräumet werden: also / daß dem Richter / solche zu coarctiren / keines Weges zugelassen / Berl. *p. 1. concl. 87. n. 21.* Carpz. in Processſ. *tit. 25. art. 3. n. 17* Als gelanget an den Herrn mein dienstliches Bitten / er wolle die vollstreckte Hülffe / als mit welcher bey solcher Bewandnis gebührend nicht verfahren / und dieselbe nicht bestehen kan / ohne fernere Weitläufftigkeit hinwieder cassiren und aufheben / in Verbleibung dessen / werde ich / mich dessentwegen an höhern Ort zu beschweren / veranlasset / etc.

Quod si Judex executionis huic petitioni non deferat, imploratio dirigitur ad ejus superiorem, hoc modo:

P. P. E. Chur-Fürstl. Durchl. kan ich klagende nicht verhalten / wie daß der Schösser zu N. mir / auf N. Ansuchen / nicht allein die Hülffe angesetzet / sondern auch dieselbe würcklich in mein Gut vollstrecken lassen. Weil nun in dem Hülffs-præcepto mir keine völlige Sächsische Frist eingeräumet worden / so habe ich dem Ammtschösser remonstriret / daß mit der Hülffe wider die außdrückliche Constitution

und Procefs-Ordnung/und alſo nulliter verfahren/ auch dannenhero um Caſſation ſolcher Hülffe angehalten / welches mein Suchen aber nicht allein abgeſchlagen / ſondern auch noch hierüber zur würcklichen Immiſſion ein anderer / und zwar gleichfalls illegaliſcher Termin angeſetzet worden. Gelanget demnach an E. Chur-Fürſtl. Durchl. mein unterthänigſtes Bitten/Sie wollen gnädigſt geruhen/ dem Ammtſchöſſer anzubefehlen / daß er die in mein Gut vollſtreckte Hülffe hinwieder caſſiren / und hinfüro wider mich / dem Proceſs gemäß/verfahren ſolle. Welches ꝛc.

Idqve fit mediante reſcriptô, præviô tamen monitoriô & judicis relatione. Exceptio poteſt opponi in Termino Immiſſionis hunc in modum:

Beklagter

Erſcheinet / und hat nicht ohne Befrembdung vernommen / daß auf Klägers Begehren nicht allein die Hülffe in ſein Gut iſt vollſtrecket/ ſondern auch zur Immiſſion ietziger Termin angeſetzet worden. Dieweil aber in dem Hülffs præcepto keine Sächſiſche Friſt zur Bezahlung gegeben / ſo iſt mit der Hülffe gantz nulliter verfahren worden/ allermaſſen er denn alſo zu erkennen will gebeten / und wider die Immiſſion ſolenniter proteſtiret haben.

Sententia concipitur hunc in modum:

Daß mit der Hülffe nulliter verfahren / und wird dieſelbe hinwieder billich caſſiret.

Eodem modo pronunciatur, ſi reus ab executione interpoſuerit appellationem, qvæ tali caſu admittitur. Poterit etiam vel ante executionem vel in ipſo executionis termino Reus termini angu-

anguſtiam opponere, adeoqve contra executionem proteſtari:

Beklagter

Erſcheinet/ und hat zwar auß dem ihme zugeſchickten Hülffs-præcepto erſehen / daß heutiger Tag zur Execution wider ihn hat wollen angeſetzet werden/ Kläger auch um würckliche Vollſtreckung derſelben angehalten. Es wird aber verhoffentlich dieſelbe noch nicht ſtatt finden können/ indem Beklagtem in dem Hülffs-præcepto kein legalis Terminus verſtattet worden/ welches doch nothwendig erfordert wird. Bittet demnach zu erkennen / daß Klägers Suchen noch zur Zeit nicht ſtatt hat.

Idqve fit mediante ſententiâ:

Daß Klägers Suchen noch zur Zeit nicht ſtatt hat/ ſondern es wird Beklagtem zu Bezahlung der zuerkanten 300. Rthl. eine völlige Sächſiſche Friſt billich eingeräumet / In Verbleibung gütlicher Entrichtung/ wird ſo dañ wider ihn mit der Hülffe billich verfahren.

Sicuti autem unius Termini ſpatium non poterit abbreviari; ita nec duo termini ſimul poſſunt contrahi, ut ſcilicet & executioni & immiſſioni unus duntaxat præfigatur terminus. Carpz. in Proceſſ. *tit. 25. art. 3. n. 17.* Qvod ſi tamen fiat, æqvè nullitas committitur, qvæ præmiſſâ exceptione & petitione per ſententiam removetur:

Daß mit der angeſetzten Hülffe nulliter verfahren: Und werden Beklagtem die zu einem und dem andern Hülff-actu gewöhnliche unterſchiedliche Friſten billich gegönnet.

Qvæ ſententia locum habere neqvit, ſi debitor vel in obligatio-nis

nis instrumento terminis expressè renunciaverit, vel in Terminorum coarctationem & conjunctionem consenserit, Carpzov. *d. l. n. 21.* Qvo casu contra Rei exceptionem ita poterit replicari:

Kläger

Weiß zwar ohne Bekagtens Erinnern/daß wider den Beklagten nicht zugleich mit der Execution und Immission könne verfahren werden / es hätte auch Kläger solches niemahls begehren wollen / wenn nicht Belagter selbst sich dieser Fristen begeben/ und außdrücklich verwilliget / daß die Execution und Immission uno actu zugleich geschehen möchte. Bey welcher Bewandnis kan Beklagter die angesatzte Execution und Immission nicht hintertreiben: Allermaßen denn Kläger/ daß mit derselben möge verfahren werden/will gebeten haben.

Idqve fit vel sine sententiâ, vel mediante sententiâ:

Daß/Beklagtens Vorwenden ungeacht / mit der gesuchten Execution und Immission zugleich billich verfahren wird.

4. Executio debet fieri à Judice competente, qvi est vel sententiæ latæ, vel alius, & hic fit talis vel per Reqvisitoriales, vel per Executoriales, Ordinat. Processf. *tit. 39. in pr.* Hæ diriguntur ad eum, qvi jurisdictioni committentis est subjectus: Illæ ad eum, qvi subjectus non est. *d. l.*

5. Fit Executio, etiamsi reus non compareat, Berlich. *p. 1. Conclus. 81. n. 79.* modò Actor rei contumaciam accuset, executionemqve petat:

Kläger

Erscheinet/und hätte sich versehen / es würde Beklagter auf das ihme insinuirte Hülffs-præceptum die zuer-

zuerkante 300. Rthl. richtig bezahlet / oder doch zum wenigsten in Termino sich gestellet / und zur Zahlung annehmliche Vorschläge gethan haben. Weil nun solches nicht geschehen / und Beklagter gäntzlich aussenblieben; Als beschuldiget Kläger desselben Ungehorsam / und bittet mit der angesetzten Hülffe zu verfahren.

Idqve fieri debet etiam sine sententiæ latione.

6. Executio fit in solidum. Nicol. in Proceß. *c. 5. n. 2.* Nisi debitor bonis velit cedere, qvam cessionem in termino executionis ita offerre poterit:

Beklagter

Erscheinet/und kan nicht in Abrede seyn / daß / Vermöge des allegirten Urthels/ er Klägern 300. Rthl. bey Vermeidung der Hülffe zu bezahlen schuldig: Er hat sich auch bemühet / Mittel an die Hand zu schaffen / damit er diese 300. Rthl. noch vor Ablauff des Execution-Termins abführen könte. Dieweil er aber dieselbe/über allen angewandten Fleiß nicht erlangen mögen / So will er/zu Abwendung der schimpfflichen Execution, alle seine Güter hiermit cediret haben/mit Bitte / ihn mit der angesetzten Hülffe zu verschonen.

Qvod si creditor hanc oblationem recuset, pronunciatur:

Dieweil Beklagter/ seine Güter gutwillig einzuräumen/sich erboten/So wird die wider ihn angesetzte Hülffe nunmehr billich eingestellet.

Qvandoqve adjicitur clausula:

Er ist aber sein Vermögen/ und wie es darmit allenthalben bewandt / vermittelst Eydes anzuzeugen schuldig.

Non tamen attenditur bonorum cessio, si cedens sit inhabilis, vel si debitor rem tantummodò offerat singularem, ad qvam acceptandam creditor cogi neqvit. Hinc contra oblationem ita poterit excipere:

Kläger

Hat vernommen/daß Beklagter/zu Abwendung der angesetzten Hülffe/sich erboten/das Haus/weßwegen die 300. Rthl. gefordert worden/in solutum zu übergebẽ. Dieweil ihm aber solches Haus nicht anstehet/darauf auch nicht geklaget wordẽ/so mag er zu Annehmung solches Hauses nicht angehalten werden/und bittet demnach mit der angesetzten Hülffe zu verfahren.

Qvod & judex facere tenetur, vel rei oblationem mediante sententiâ rejicere:

Daß Kläger/zu Annehmung des anerbotenen Hauses/an statt der hinterstelligen und zuerkanten Kauff-Gelder/wider seinen Willen nicht anzuhalten/und wird mit der Hülffe billich verfahren.

7. Executio non fit in omnia bona, sed pro ratione & qvantitate debiti. Ordinat. Processſ. *tit. 39. §.* Im Fall nun ꝛc. Carpz. *p. 1. C. 32. Def. 11.*

8. Executio realiter facta tribuit jus pignoris. Ordinat. Processſ. *tit. 47.* Carpz. in Processu *tit. 25. art. 1. n. 1. & seqq.*

9. Executio gratis fieri non solet, sed executori certæ expensæ solvendæ, qvæ Hülffs-Geld vocantur, solvi debent. Berl. *p. 1. concl. 81. num. 247.*

10. In Executione debitor cum suis exceptionibus est audiendus. Ordinat. Processſ. *tit. 39. §.* Wann aber. Et eæ possunt vel allegari ante, vel in termino Executionis.

Ante Terminum in scriptis hoc modo:

P. P. Auß

P. P. Auß dem insinuirten Hülffs-præcepto habe ich ersehen/ daß mir darinnen auferleget worden/ daß ich Klägern die zuerkante 300. Rthl. binnen Sächsischer Frist bezahlen/ oder gewärtig seyn solle/ daß in Verbleibung gütlicher Entrichtung/ mit der würcklichen Execution wider mich solle verfahren werden. Nun kan ich zwar des gesprochenen und Rechtskräfftigen Urthels in keiner Abrede seyn; Es ist aber an dem/ daß ich mit meinen Exceptionibus, welche ich in continenti dociren kan/ noch nicht bin gehöret/ solche aber/ nach Inhalt der Procefs-Ordn. *tit. 39. §.* Wann aber ꝛc. auch wider die Execution zuläßlich: Als gelanget an denselben mein dienstliches Bitten/ er wolle zu dem Ende einen gewissen Termin ansetzen/ und immittelst den Hülffs-Termin aufnehmen/ etc.

In Termino Executionis poterit reus exceptiones hoc modo allegare:

Beklagter

Erscheinet/ und muß zwar dahin gestellet seyn lassen/ daß er mit einem Hülffs-præcepto hat wollen übereilet/ und wider ihn die schimpffliche Execution gesuchet werden/ lebet aber der gewissen Zuversicht/ es werde so weit nicht kommen/ sintemahl/ ob er gleich/ Vermöge eines Rechtskräfftigen Urthels/ dahin condemniret/ daß er vermeynten Klägern 300. Rthl. bezahlen soll/ so ist doch hingegen auch an dem/ daß Kläger Beklagtem/ ex alio capite, noch mit einem mehrern verhafftet/ allermaßen zu dem Ende desselben Obligation zur recognition produci-

ret / und vigore derselben Klägern Exceptionem compensationis will opponiret haben.

Sin Actor huic exceptioni contradicat, executionemqve urgeat, pronunciatur:

Daß Beklagter mit seiner vorgeschützten Compensation wider die angesetzte Hülffe billich zu hören/ und ist Kläger/seines Vorwendens ungeacht / die originaliter producirte Obligation zu recognosciren schuldig.

Si verò exceptio compensationis in continenti non sit liqvida, adeòqve altioris indaginis, Actor poterit replicare:

Kläger

Hat nicht ohne Befrembdung vernehmen müssen/ daß Beklagter einige Compensation opponiren/ und dardurch die angesetzte Hülffe hintertreiben wollen. Ob er nun wohl/zu Behauptung derselben/ ein Document produciret/so ist doch darinnen weder causa debendi, noch einiges liqvidum anzutreffen/ und also kan darauß die vermeynte compensation nicht probiret werden. Bittet demnach Kläger/ Beklagten darmit gäntzlich abzuweisen / und mit der Execution zu verfahren.

Idqve fit per sententiam:

Daß Beklagtens Suchen nicht statt hat / und wird in Verbleibung gütlicher Entrichtung der zuerkanten 300. Rthl. mit der Hülffe wider ihn billich verfahren.

II. Post factam executionem nulla admittitur exceptio. Zanger. de Except. *p. 3. c. 26. n. 124.* Hinc, si reus vel ante, vel in Termino immissionis solutionem doceat, ea non attenditur; Et Actor poterit contra eam hunc in modum excipere:

Klä-

Kläger

Hat vernommen/daß Beklagter / zu Abwendung der auf heutigen Tag angesetzten Immission, vorgebracht/daß er die zuerkante 300. Rthl. deßwegen die würckliche Hülffe schon ergangen / vorlängst bezahlet/und zu dem Ende eine Qvittung produciret. Weil man aber ietzo in Terminis Immissionis versiret/in welchem Fall keine Exceptiones, sie mögen beschaffen seyn wie sie wollen / mehr zuläßlich/ Carpz. in Processu *tit. 25. art. 6. n. 70.* Als ist vergebens sich darauf einzulassen / allermaßen denn Kläger/ mit der Immission zu verfahren/will gebeten haben.

Qvo casu etiam pronunciatur:

Daß Beklagtens Suchen nicht statt hat / sondern es bleibet bey der allbereit vollstreckten Hülffe billich/ und wird/in Verbleibung bahrer Bezahlung/ mit denen übrigen Hülffs actibus verfahren/Beklagter auch mit seinen exceptionibus in die reconvention verwiesen.

De

IMMISSIONE.

Immissio est actus executionis secundus, qvo creditori res, in qvam facta fuit executio, utenda traditur.

Fitqve vel *separatim post Executionem*, vel *unà cum Executione*, unô actu. Idqve fit

Vel ex conventione, vel sine conventione ex justâ causâ.

De Immissione notandæ sunt seqventes Regulæ:

1. Immisio fit à Judice, qvi fecit executionem.

2. Immissio fit ad partis implorationem, ita concipiendam:

P. P. Ich sage schuldigen Danck / daß wider Beklagten mit der angesetzten Hülffe würcklich verfahren worden. Weil aber/dessen ungeacht / Beklagter noch zur Zeit sich zu keiner Bezahlung beqvemet / Als gelanget an denselben mein dienstliches Bitten/er wolle nunmehr einē gewissenTag zur würcklichen Immisſion ansetzen / und solchen Beklagten gebührend notificiren/ etc.

3. Immisſio non fit, niſi præcedat executio, ſine qvâ committitur nullitas, qvæ impugnari poteſt vel mediante imploratione, vel exceptione, & qvidem ſive jam ſit facta, ſive fienda. Imploratio dirigitur vel ad immittentem, vel ad ejus ſuperiorem. Ad illum ſi dirigatur, ita poteſt concipi:

P. P. Ich habe mit sonderbahrer Befrembdung vernommen und erfahren / daß auf Anhalten N. ein gewisser Tag zur Immisſion in mein Gut ist angesetzet worden. Dieweil aber noch zur Zeit keine Execution vorgangen / ohne welche die Immisſion nicht statt haben kan / und also durch derselben Vollstreckung eine offenbahre nullität committiret wird/so habe ich noch vor den Termin mit diesem Schreiben einkommen wollen / mit Bitte / mich mit der angesetztē Immisſion zu verschonen. Daferne es aber bey dem angesetzten Termin verbleiben solte/will ich wider alle illegalische proceduren protestiret/auch eventualiter hiermit an Ihre Chur-Fürstl. Durchl. unterthänigst appelliret haben/etc.

Et hæc ipſa poſſunt urgeri in ipſo immisſionis termino per modum exceptionis. Qvô factô pronunciatur:

Daß die gesuchte Immisſion noch zur Zeit nicht statt hat/

hat / sondern es wird / in Verbleibung gütlicher Bezahlung / vor allen Dingen mit der zuerkanten Hülffe wider Beklagten gebührend verfahren / auch zu dem Ende ein absonderlicher Termin angesetzet.

Contra factam immisſionem ita poterit excipi:

P. P. Ich habe mit sonderbahrer Bestürtzung vernommen / daß / meines Erinnerns ungeacht / mit der angesetzten Immisſion ist verfahren worden. Nun aber dieselbe zu Recht nicht bestehen kan / in Erwägung / daß keine Execution vorgangen / welche zu unterlassen / dem Richter gar nicht frey stehet: Als gelanget an den Herrn mein dienstliches Bitten / er wolle die vollstreckte Immisſion hinwider casſiren / und hinfüro wider mich legalisch verfahrē.

Qvod ſi Judex inferior nolit, ſuperior imploratur, qvi vel ſtatim immisſionem reſcindit, vel, ut partes invicem audiantur, jubet, & poſtmodum mediante ſententiâ cauſa decidatur. Qvô factô ſententionatur:

Daß mit der vollstreckten Immisſion nulliter verfahren / und wird dieselbe hinwieder billich casſiret.

Subſiſtit tamen immiſsio ſine executione, ſi debitor vel expreſsè renunciaverit, vel, ut uterqve actus ſimul expediatur, conſenſerit, petieritqve creditor.

4. Immiſsio fieri debet præcedente etiam præceptô.

5. Terminus Immisſionis coarctari neqvit à ſolo judice; ſi fiat, eadem opponi poſſunt, qvæ ſuprà de Executione dicta ſunt Reg. 3.

De SEQVESTRATIONE.

Seqveſtratio aliàs dividitur in *voluntariam*, & *neceſſariam*.

Voluntaria eſt ſpecies depoſiti, pertinetqve ad rei cuſtodiam litigioſæ *l. 17. pr. ff. depoſiti.* *Neceſſa-*

Necessaria est, qvæ fit altero invito, estqve
Vel *Personalis*, vel *Realis*.
Illa est arrestatio personæ debitoris, Ordinat. Process. *tit. 51. in pr.*
Hæc pertinet ad bona debitoris.
Utraqve est vel *licita*, vel *illicita*, *d. l.*
Sin illicitè fiat seqvestratio, sive respectu bonorum, sive personæ, ea impugnari potest mediante vel imploratione, vel exceptione.
Illa dirigitur vel ad judicem seqvestrantem, vel ad ejus superiorem. Idqve
Vel statim, vel si arresti relaxatio denegetur, & qvidem h. m:

P. P. Meinen hochgeehrten Herren soll ich nicht verhalten/wie daß die Stadt-Gerichte allhier auf N. Begehren/ so wohl mich / als meine Waaren anhalten lassen / und meinem Wirth Verboth gethan/ nicht das geringste mir abfolgen zu lassen. Weil nun solches wider die allgemeine Freyheit läufft/und bey währender Messe kein Arrest zu verstatten/So gelanget an meine hochgeehrte Herren mein gantz dienstliches Bitten / Sie wollen denen Stadt-Gerichten ernstlich anbefehlen / daß sie den Arrest wiederum relaxiren / und mich und meine Waaren frey pasiren lassen sollen/etc.

Exceptio illegitimi arresti potest opponi, si à suo creditore arrestatus conveniatur:

Beklagter

Hat mit sonderbahrer Befrembdung erfahren müssen / daß ihm unbefugter Kläger nicht allein seine Waaren und Sachen nebenst seiner eigenen Person verarrestiren lassen / sondern ihn auch noch darzu belangen wollen. Gleich wie er nun dißfalls exceptionem fori declinatoriam opponiret/also will er/ wegen

Executio (Sequestra.)

wegen des angelegten/und zu Recht unbeständigen Arrests, ihme seine zustehende jura vorbehalten haben/ und bittet solchen hinwieder zu relaxiren.

Sententia, quæ seqvitur, est talis:

Daß Beklagter allhier sich einzulassen nicht schuldig/und wird der angelegte Arrest hinwieder billich relaxiret.

Qvandoqve, si petatur, additur:

Und ist Beklagten / wegen des erlittenen Schadens/ Klägern zu belangen unbenommen.

Si verò Arrestatio fuerit legitima, contra exceptionem poterit replicari:

Kläger

Kan sich zwar wohl bescheiden / daß bey währender Messe kein Arrest solle angeleget werden. Allein es hat mit Beklagtem diese Bewandniß / daß er der Marck-Freyheit sich gar nicht gebrauchen könne/ theils/daß er derselben außdrücklich renunciret/ theils/daß auch er der Flucht halben verdächtig/ Bittet demnach Kläger/Beklagten mit seinem Suchen abzuweisen / und ihn zur Einlassung auf die Klage anzuhalten.

Idqve fit per sententiam:

Daß Beklagter / seines Vorwendens ungeacht / auf die erhobene Klage sich einzulassen schuldig / und hat desselben Suchen / wegen relaxirung des angelegten Arrests, noch zur Zeit nicht statt.

Qvod si verò offeratur cautio, additur qvandoqve clausula:

Würde er aber Klägern der Bezahlung halben gnungsame Versicherung machen / so ergehet also dann darauf ferner/was recht ist.

Præstitâ cautione sufficienti, & præmissâ arrestati petitione:

Beklagter

Hat/nach Inhalt des jüngsten Urthels / die Caution nunmehr würcklich bestellet/dannenhero bittet er/ den angelegten Arrest hinwieder zu relaxiren.

Pronunciatur:

Dieweil Beklagter die ihme zuerkante Caution bestellet / so wird der angelegte Arrest nunmehr billich relaxiret.

Qvandoqve adjicitur:

Es ist aber Beklagter auf die erhobene Klage sich einzulassen/und das producirte Document zu recognosciren schuldig.

Qvod si tamen arrestatus sub judice, à qvo arrestum fuit impetratum, forum non sortiatur, ita sententionatur:

Und wird Kläger mit seiner Klage an Beklagtens ordentliche Obrigkeit billich verwiesen.

Si verò arrestans contra cautionem excipiat, vel qvod pignora non sint sufficientia, vel qvod fidejussores non sint idonei, aliter concipitur sententia:

Daß Beklagter die zuerkante Caution anderer gestalt/ als geschehen / entweder mit gnungsamen Pfänden/oder tüchtigen Bürgen zu bestellen schuldig.

Cæterùm seqvestratio, qvæ propter bona debitoris immobilia instituitur, fit vel post factam executionem & immissionem, vel sine executione. Illam petere potest creditor immissus, eum in finem, ut liber sit ab administratione, eaqve petitio dirigitur ad eum judicem, sub cujus jurisdictione bona sita sunt, hoc modo:

P. P. Es bezeugen die zwischen mir/Klägern an einem/ und N. Beklagten anders Theils/ergangene Acta,

daß

daß ich in desselben Gut so wohl die Execution, als Immission auf 300. Rthl. außgeklagte Schuld erhalten. Ob ich nun wohl solches Gut bißhero administriret/so will es doch meine Gelegenheit nicht leiden / solche administration ferner zu continuiren. Gelanget demnach an denselben mein fleissiges Bitten/ er wolle zu solchem Gut einen seqvester verordnen / und demselben die administration dergestalt auftragen/daß er von denen Nutzungen richtige Rechnung ablege/etc.

Idqve fit, sive debitor contradicat, sive non; contradictione enim non attentâ potest seqvestrationem judex instituere, sive præcesserit sententia, sive non; illa ita sese habet:

Daß/Beklagtens Vorwenden ungeachtet/mit der gesuchten seqvestration billich verfahren wird.

Tenetur autem seqvester, reddere rationes etiam ad debitoris instantiam. Qvod si ergò ex rationibus appareat, creditorem ex fructibus perceptis fuisse contentum, poterit Debitor cassationem seqvestrationis urgere:

Beklagter

Erinnert / wie daß Kläger in sein Gut wegen 300. Rthl. außgeklagter Schuld / die Hülffe und Immission erhalten/es auch so weit bracht/daß die seqvestration angeordnet worden. Nachdem aber auß des Seqvesters geführten Rechnungen erscheinet/daß Kläger ein weit mehrers / als 300. Rthl. schon empfangen/ Als wird gebeten/ die seqvestration nunmehr zu cassiren/ und ihme das Gut wiederum einzuräumen.

Si solutio doceatur, juxta petita fertur sententia:

Daß die Seqvestration nunmehr billich aufzuheben/ und wird Beklagtem sein Gut wiederum eingeräumet.

Seqvestratio sine executione fit, si existat concursus creditorum, qvi vel omnes, vel qvidam seqvestrationem petere possunt h m:

P. P. Es ist nunmehr mit N. so weit kommen/ daß fast alle seine Creditores aufgewachet/ und auf ihre Zahlung dringen/ also/ daß es auch allbereit zu einem Concurs gediehen/ maßen deñ auch die meisten Creditores ad liqvidandum citiret worden. Weil es nun mit solchem Concurs, wie bräuchlich/ langsam hergehet; Immittelst aber der Debitor in seinen Gütern sitzet/ und dieselben nach seinem Belieben nutzet/ auch zu besorgen/ daß er solche mehr deteriori-ren/ als meliorirен werde/ und dahero leicht geschehen könte/ daß wir gar keine/ oder doch nicht völlige Bezahlung erlangen möchten. Als haben wir mit dieser Erinnerung einzukommen vor nöthig erachtet/ und gelanget demnach an den Herrn unser dienstliches Bitten/ er wolle es doch dahin vermitteln helffen/ damit des Debitoris bona seqvestriret werden mögen.

Si huic debitor contradicat, nullam autem rationem adducat, cur locum non inveniat seqvestratio, pronunciatur:

Daß mit der gebetenen Seqvestration billich verfahren wird.

Justas autem causas si debitor habeat, eas eum in modum allegare potest:

Beklagter

Hat mit nicht geringer Verfrembdung vernehmen müssen / daß etliche seine Creditores um die seqve-

stration

ſtration ſeiner Güter angehalten. Ob ſie nun wohl hierzu eine und die andere motiven anführen wollen: So wird doch die geſuchte ſeqveſtration daher nicht ſtatt finden können/theils daß die Gläubiger ihre vermeynte Forderungen noch mit nichts beſcheiniget/theils auch/daß ihrer etliche ſchon immittiret. Nechſt dieſem bin ich erbötig/denen Gläubigern gnungſame Caution durch Bürgen zu beſtellen/wordurch ſie ihrer vermeynten Forderung halben gnugſam verſichert ſeyn können/ Bittet demnach Beklagter / klagende Gläubiger mit ihrem Suchen abzuweiſen.

Qvandoqve etiam tertius interveniens ſeqveſtrationi petitæ contradicit:

Intervenient

Hat vernommen/ als wann etliche N. Creditores ſich bemühen/die ſeqveſtration in ſeine Güter / und in ſonderheit in das Haus zuerhalten. Dieweil aber Intervenient nicht allein auf alle des Schuldners Güter eine general hypothec erlanget/ſondern ihme auch das Haus cum pacto antichretico dergeſtalt übergeben/daß er ſolches an ſtatt der Zinſen nutzen und gebrauchen ſolle: Als kan er die ſeqveſtration nicht geſchehen laſſen/ ſondern will ſolcher meliori modo widerſprochen/ und daßſelbe nicht ſtatt habe/zu erkennen gebeten haben.

Et tum pronunciatur:

Daß die geſuchte ſeqveſtration geſtalten Sachen nach nicht ſtatt hat.

De SUBHASTATIONE.

Subhastatio in genere est actus, qvô res venalis exponitur, & pluris licitanti conceditur.

Dividiturqve in *privatam* & *publicam*.

Privata est, qvæ fit privatâ autoritate, vocaturqve *auctio*.

Publica est actus judiciarius, qvô bona â Magistratu publicè vendenda exponuntur, & hæc

Dividitur 1. in *Voluntariam* & *Necessariam*.

2. In eam, qvæ fit *ante* & *post taxationem*.

3. In eam, qvæ fit *præcedente executione*, & qvæ *sine executione*.

4. In subhastationem *rerum mobilium, immobilium* & *nominum*, &

5. In *subhastationem generalem*, & *specialem*.

Subhastatio generalis est, qvæ fit in genere absqve ullâ æstimatione, & pretii determinatione. Ordinat. Processf. *tit. 39.* §. So soll. *Subhastatio specialis* dicitur, qvæ fit cum pretio licitato, *p. 1. C. 32.* Berl *p. 1. Concl. 81. n. 100.*

Utraqve fit vel *vivâ voce* per præconem, *p. 1. C. 32. in pr.* Ordinat. Processf. *tit. 39.* §. So soll man. vel *per programma*, & hæc fit vel in uno, vel in diversis locis. Resolut. Gravam. *de anno 1661. Tit.* von *Justitien-*Sachen. *n. 6.*

De subhastatione in genere seqventes sunt observandæ Regulæ:

1. Ad Subhastationem est deveniendum, si Creditor res pignori captas in solutum accipere nolit. Nicol. in Processf. *p. 3. c. 9. n. 1.* Si ergò debitor post factam executionem & immissionem bona, in qvæ facta est executio, offerat:

P. P. Es bezeugen die zwischen mir Beklagten an einem/N. Klägern anders Theils/ergangene executions-Acta, daß wegen 300. Rthl. ermeldter Kläger in mein Gut die Execution und Immission erhalten. Damit nun fernere Unkosten möchten erspahret werden/so will ich ihme zu seiner Befriedigung dieses

ses Gut hiermit in solutum abgetreten / und wider die gesuchte subhastation protestiret haben.

Creditor hoc modo potest excipere:

P. P. Auß Beklagtens Communicirtem Schreiben habe ich vernommen / daß derselbe erbötig / das Gut/darein ich wegen geklagter 300. Rthl. die Execution und Immission erhalten/mir in solutum abzutreten. Dieweil mir aber solch Gut nicht anständig/ und/ allem Ansehen nach/nicht 300. Rthl. würdig/ auch zu besorgen/daß noch andere und mehr Schulden darauf stehen/ Als kan ich den von Beklagten gethanen Vorschlag nicht acceptiren/ sondern will nochmahls gebeten haben / mit der gesuchten subhastation, Beklagtens protestirens ungeacht / zu verfahren.

Idqve fit præviâ sententiâ:

Daß/ in Entstehung gütlicher Befriedigung/ mit der gesuchten subhastation billich verfahren wird.

Vel:

Daß Beklagtens Suchen nicht statt hat / und wird/ seines Vorwendens ungeacht / mit der subhastation billich verfahren.

Cessat autem subhastatio, si creditori ex fructibus rerum pro executione captarum satis fieri possit. Carpz. in Process. *tit. 25. n. 11.* Adeoqve contra subhastationem tàm petitam, qvàm inceptam, debitor seqventia urgere poterit. Et contra illam talia:

P. P. Ich habe vernommen / daß N. um subhastation des Guts / darein er die Execution und Immission erhalten / angesuchet/und daß hierauf die subhastation ehesten solle angeordnet werden. Weil es aber mit

mit solchem Gute diese Bewandniß hat / daß N. wegen seiner 300. Rthl. auß denen Nutzungen innerhalb zwey Jahren kan bezahlet werden. Als will ich gebeten haben / mit der subhastation in Ruhe zu stehen / und Klägern mit seinem Suchen abzuweisen.

Qvod si ergò Creditor nolit à petito desistere, removetur per sententiam:

Daß Klägers Suchen nicht statt hat.

Vel:

Daß die von Klägern gesuchte subhastation gestalten Sachen nach nicht statt hat.

Qvandoqve adjicitur:

Und ist er / seines Vorwendens ungeacht / die Bezahlung an denen Nutzungen des verholffenen Guts zu suchen schuldig.

Contra factam autem subhastationem seqventem in modum potest excipi:

P. P. Ich habe nicht ohne Befrembdung vernehmen müssen / wie daß / auf N. Anhalten / mein Gut öffentlich ist subhastiret und feil geboten worden. Ob nun wohl ermeldter N. die Execution und Immission wegen 300. Rthl darein erhalten / mir auch vor ietzo unmüglich / diese 300. Rthl. zu bezahlen / So ist doch hingegen darbey zu bedencken / daß auß dem Gute jährlich / deductis Expensis & oneribus, zum wenigsten 100. Rthl. können genommen werden / also / daß er darauß in kurtzer Zeit seine völlige Bezahlung erlangen kan / zu geschweigen / daß er auch schon über ein Jahr in dem Gute gesessen / und solches genutzet /

nutzet / darvon aber noch keine Rechnung abgeleget; Als will ich wider sothane subhastation hiermit solenniter protestiret / und / daß selbe wiederum möchte eingestellet werden / hiermit gebeten haben / etc.

Sin Judex id facere vereatur, juxta debitoris petita pronunciatur:

Daß mit fernerer subhastation billich in Ruhe zu stehẽ.

Vel:

Daß die subhastation wiederum billich eingestellet wird.

2. Subhastatio tantummodò locum habet in actionibus personalibus. In realibus enim terminô elapsô res possessori aufertur, & actori traditur. Ordinat. Process. *tit. 39. §.* Nemlich ꝛc. Præcedere tamen debet actoris petitio:

Kläger

Erinnert / daß Beklagtem auferleget / daß er das libellirte Pferd binnen 14. Tagen ihme zustellen solle. Ob nun gleich diese schon längst verflossen / so ist auf die abgegangene Auflage keine parition erfolget. Wird demnach Beklagtens Ungehorsam hiermit beschuldiget / und gebeten / Beklagtem das libellirte Pferd Gerichtlich abzunehmen / und solches Klägern zu zustellen.

Et sententia:

Daß Beklagter / dem Rechtkräfftigen Urthel zu Folge / Klägern das libellirte Pferd innerhalb 14. Tagen zu zustellen schuldig: In Verbleibung dessen / wird solches von ihme Gerichtlich genommen / und Klägern zugestellet.

Si verò agatur de re immobili, sententia est talis:

Daß Beklagter / dem Rechtskräfftigen Urthel zu Fol-

ge/Klägern das libellirte Haus innerhalb 14. Tagen abzutreten schuldig: In Verbleibung dessen/ wird er Gerichtlich exmittiret/ und solches Klägern eingeräumet.

3. Subhastatio fieri debet à judice competente non qvidem debitoris, sed ejus, in cujus jurisdictione res subhastanda sita est.

4. Subhastatio non fit, nisi ad Creditoris instantiam, hoc modo concipiendam:

P. P. Ob ich wohl verhoffet/ es würde die geschehene Execution und Immission so viel operiret haben/ daß der Debitor Zahlungs-Mittel würde zu Hand geschaffet/und mich contentiret haben/so hat doch seithero gar nichts erfolgen wollen. Damit ich nun einmahl zu dem Meinigen gelangen möge/ So gelanget an denselben mein dienstliches Bitten/er wolle mit subhastation des verholffenen Gutes verfahren / und solches öffentlich außruffen lassen/etc.

5. Subhastatio non est facienda ante executionem: si autem fiat, processus est nullus, contra qvem ita poterit excipi:

P. P. Ich habe mit nicht geringer Bestürtzung vernehmen müssen/ daß mein Haus öffentlich subhastiret worden/ich auch schon so viel Nachricht erlanget/daß N. seine darauf stehende Schuld licitiret/mit welchem licito es ferner specialiter soll außgeruffen werden. Ob nun gleich ermeldter N. wider mich Klage angestellet/auch ein Urthel jüngsthin publiciret/ daß ich die libellirte Schuld/ bey Vermeidung der Hülffe/bezahlen soll/So ist doch solch Urthel / wegen der interponirten Leuterung / noch nicht res judicata, viel weniger ist mir iemahls die Hülffe angesetzet/

gesetzet / oder vollstrecket worden / ohne welches doch keine subhastation geschehen kan / Als will ich auch wider solches illegalisches procedere hiermit protestiret/und/daß die subhastation wiederum eingestellet werden möchte/gebeten haben.

Si Judex subhastationem irritare nolit, ea per sententiam annihilatur:

Daß mit der subhastation gebührlichen nicht verfahren/derowegen dieselbe noch zur Zeit billich eingestellet wird.

Subsistit tamen subhastatio, si vel Concursus Creditorum existat, vel debitor in coarctationem terminorum consenserit. Philip. in tract. de subhastation. *c. 2. comm. 11. n. 38.* Qvo casu creditor vel subhastationem fiendam poterit promovere, vel jam factam salvare. Illam qvidem hoc modo:

P. P. Auß dem mir communicirten Schreiben habe ich ersehen/daß Beklagter die von mir gesuchte subhastation dahero zu hintertreiben begehret/ als wann noch zur Zeit keine Execution vorgangen. Nun kan ich mich dessen wohl bescheiden/daß regulariter die subhastation vor der Execution nicht statt habe. Es ist aber in præsenti zu consideriren / daß Beklagter in der von ihme recognoscirten Obligation allen Hülffs-Fristen sich begeben/und außdrücklich verwilliget/ daß / daferne er mit der Zahlung auf die gesetzten Fristen nicht innehalten würde / alsdenn ohne eintzige dilation mit der subhastation möchte verfahren werden. Wird demnach gebeten / ohne ferner Bedencken mit der gesuchten subhastation zu verfahren.

Qvam petitionem seqvitur vel subhastatio, vel de subhastatione faciendâ sententia:

Daß/Beklagtens Einwendens ungeacht / mit der gesuchten subhastation gebührend billich verfahren wird.

Salvatio autem subhastationis jam factæ fit seqventem in modum:

P. P. Mir ist nicht wenig befrembdlich vorkommen/ daß Beklagter sich unterfangen dürffen / vorzugeben/ als wenn mit der subhastation nicht gebührend verfahren/ weil noch keine Execution vorgangen/ da doch Beklagter sich selbst bescheiden solte/ daß es dißfalls keiner Execution bedurfft / indem er allen Fristen außdrücklich renunciret/und in die subhastation zugleich gewilliget. Bey welcher Bewandniß stehet ihme gar nicht zu / wider die subhastation sich zu opponiren: Allermaßen denn Beklagten mit seinem ungegründeten Suchen abzuweisen/und es bey der einmahl angeordneten subhastation zu lassen/gebeten wird.

Et hanc seqvitur sententia confirmatoria:

Daß mit der subhastation richtig verfahren / derowegen es darbey nochmahls sein Bewenden hat.

De subhastatione autem, qvæ fit tempore Concursus, notandum, tùm qvòd adeò sit necessaria, ut omitti neqveat, Nicol. in Process. *p. 3. c. 9. n. 7.* tùm qvòd ad eam non reqviratur omnium Creditorum consensus, sed ea fieri posit ad unius vel alterius instantiam. Carpz. *l. 4. Resp. 4. n. 17. & seqq.*

6. Subhastatio primò fieri debet simpliciter, absqve ullâ æstimatione, vel pretii determinatione, *p. 1. C. 32.* Ordinat. Process. *tit. 39. §.* So soll. Carpz. in Process. *tit. 25. art. 4. n. 25.* Aliàs Processus subhastationis est nullus, nec securus est emptor, licet

cet facta jam fuerit adjudicatio. Hinc, si forte Creditores subhastationem impugnent:

P. P. Wir seynd in Erfahrung kommen/als wenn des Debitoris Haus N. um 300. fl. adjudiciret/Weil wir aber aus denen ergangenen Acten ersehen / daß keine general subhastation vorgangen / und also mit alienation dieses Hauses gebührend nicht verfahren/Als wollen wir hiemit den Herrn ersuchet haben / daß er solches Haus anderweit gebührend wolle subhastiren lassen.

Pronunciatur:

Daß mit subhastation des Hauses gebührlichen nicht verfahren / sondern es wird dasselbe ins gemein und ohne Benennung des Werths anderweit subhastiret/und dem jenigen/so das meiste darvor giebet/billich zugeschlagen.

Et hanc subhastationem emptor impedire neqvit, nisi consvetudinem vel speciale statutum pro se docere possit. Carpzov. in Process. *tit. 25. art. 4. n. 31.*

7. Si post factam subhastationem generalem subsecuta fuerit licitatio, facienda est specialis subhastatio, eaqve toties, qvoties majus pretium offertur, repetenda. *p. 1. C. 32.* Ordinat. Process. *tit. 39.* §. So soll. Carpz. *p. 1. C. 32. Def. 39.*

8. Subhastatio non fit unô momentô, sed temporis intervallum reqvirit: &, si fiat vivâ voce, debet fieri per tres qvaterdenas, von vierzehen Tagen zu 14. Tagen. Dreymahl. Ordin. Process. *tit. 39. §.* So soll ꝛc. Si verò per edictum publicum fiat, tempus trium qvaterdenarum conjungitur. In utroqve casu ante elapsum spatium subhastatio interrumpi neqvit, etiamsi emptor sese obtulerit, certumqve pretium licitaverit. Nicol. in Process. *p. 3. c. 9. n. 12.*

9. Tempus ſubhaſtationis eſt continuum. Sin ergò ſubhaſtatio interrumpatur, denuò erit inchoanda.

10. Subhaſtatio non debet fieri die feriato. Qvod ſi de facto fiat, poterit impugnari, licet eam ſecuta fuerit licitatio & adjudicatio:

P. P. Es iſt zwar an dem / daß / auf Anhalten meines Vaters Creditoren / ſein Haus öffentlich ſubhaſtiret / auch vom ietzigen Beſitzer um 400. Rthl. erſtanden / und ihme adjudicirt worden. Wenn aber die Formalia ſolcher ſubhaſtation ein wenig examiniret werden / ſo befindet ſich daran ein und der andere Mangel: Inſonderheit aber iſt ex Actis wahr genommen worden / daß die ſubhaſtation in währenden ferien angefangen worden. Weil nun ſelbe und die darauf erfolgte adjudication nicht beſtehen kan / ſo wird gebeten / dem Beſitzer anzubefehlen / daß er mir das Väterliche Haus cum fructibus perceptis & percipiendis abtreten ſolle.

Idqve fit, præcedente tamen ſententiâ:

Daß mit der ſubhaſtation gebührend nicht verfahren / derowegen Beklagter Klägern das libellirte Haus cum fructibus perceptis & percipiendis abzutreten ſchuldig.

Nulla tamen non eſt ſubhaſtatio, ſi aliud uſu ſit introductum. Philip. in Tract. de ſubhaſt. *c. 3. comm. 2. n. 46.*

11. Subhaſtatio facienda eſt in loco publico, *p. 1. C. 32.* Ordinat. Proc. *tit. 39. §.* So ſoll ꝛc.

12. Per ſubhaſtationem obligatur ſubhaſtans ad vendendam rem ſubhaſtatam plus offerenti: Qvod fallit in ſubhaſtatione voluntariâ, & qvæ fit ad indagandum rei pretium. Hinc, ſi qvis offerat pretium, petatqve ſibi rem tradi & adjudicari, poterit hoc modo contra eum excipi:

P. P.

P. P. Ich habe mich berichten lassen / daß N. auf das subhastirte Haus 1000. Rthl. geboten/ und/daß ihme solches darum möchte übergeben und adjudiciret werden/angesuchet. Weil aber die subhastation nicht zu dem Ende / daß solches Haus in frembde Hände kommen solte/ sondern darum geschehen/ damit man hinter den Werth desselben kommen könte; Als wird wider dessen Suchen protestiret/ und gebeten / ihm mit demselben gäntzlich abzuweisen.

Idq;e fit mediante sententiâ

Daß N. Suchen nicht statt hat.

Qvod etiam procedit in subhastatione necessariâ, si re adhuc integrâ facta fuerit revocatio. Philip. Tract. de subhastat. *c. 1. comm. 3. num. 27.*

De LICITATIONE.

Subhastationem seqvitur *licitatio*, qvæ est actus, qvo pretium pro re subhastatâ emendâ offertur.

Estq;ve vel *prima*, vel *secunda*.

2. Est vel *Creditoris*, vel *Extranei*.

3. Licitatio fit per oblationem præsentis pecuniæ, vel pretii distinctis Terminis solvendi. Ordinat. Process. *d. l. P. 1. C. 32.*

4. Licitatio fit vel *in scriptis*, vel *vivâ voce*. Utraq; fit hunc in modū:

P. P. Demnach ich vernommen / daß N. sein Haus öffentlich subhastiret und außgeruffen wordē/ als will ich mich hiermit zum Käuffer angegeben/ und auf dasselbe 600. Rthl. baar Geld/solches bey der Adjudication zu zahlen geboten haben/ mit dienstlicher Bitte/solche meine licitation anzunehmen/ und selbe ad Acta zu registriren/auch mit diesem meinem Gebot das Haus anderweit zu subhastiren/etc.

Altera

Altera autem licitatio hoc modo concipitur:

P. P. Nachdem ich erfahren / daß N. sein Haus öffentlich subhastiret / und von N. 600. Rthl. darauf geboten worden / so will ich mich gleichfalls zum Käuffer angegeben / und 800. Rthl. darauf geboten haben / iedoch also / daß 400. Rthl. gleich bar bey der Adjudication, und jährlich 200. Rthl. bezahlet werden sollen. Wie ich nun nicht zweiffele / ich werde mit dieser licitation zugelassen werden / also will auch darum / und daß auch mit diesem meinem licito das Haus anderweit gebührend möchte subhastiret werden / gebeten haben / etc.

Circa licitationem autem seqventes observandæ veniunt regulæ:

I. Qvilibet ad licitationem admittitur. Si autem vel Judex licitationem nolit accipere, vel alii contradicant, licitator eâ de re coram superiore qverelam poterit instituere:

P. P. E. Chur-Fürstl. Durchl. kan in Unterthänigkeit ich nicht verhalten / wie daß ich / als von denen Stadt-Gerichten allhier N. sein Haus subhastiret worden / auf dasselbe licitiret / und 300. fl. geboten. Es ist mir aber mein licitation-Schreiben zurück gegeben worden / und ob ich wohl um Annehmung desselben noch ferner angehalten / so hat doch solches nicht helffen wollen / und ist das Haus mit eines andern licito specialiter außgeruffen worden. Wenn denn einem iedweden auf ein subhastirtes Haus zu bieten frey stehet / und zu dem Ende die subhastation öffentlich geschiehet / mir auch keine erhebliche Ursache kan angezeiget werden / warum ich zur licitation nicht solte zugelassen werden; So

kan

kan ich mich auch so blosser Dinge nicht abweisen lassen. Und gelanget demnach an E. Churf. Durchl. mein unterthänigstes Bitten / Sie wollen denen Stadt-Gerichten allhier anbefehlen / daß sie mich mit der licitation zulassen / und mit meinem Gebot das Haus ferner subhastiren sollen/etc.

Vel qvandoqve cum eâ coram inferiori auditur, & tunc pronunciatur:

Daß N. mit seiner licitation zu zulassen/und wird mit dessen Gebot das Haus anderweit billich subhastiret.

2. Licitatio debet esse certa & pura. Conditionalis ergò non admittitur. *Decis. Elect. 71.* Vel, si à Judice talis licitatio admittatur, contra eam eis, qvorum interest, protestari licet:

P. P. Wir haben vernommen/ daß unsere Schuldners Haus mit N. seinem Gebot anderweit subhastiret worden. Nun haben wir zwar an dessen Person nichts zu desideriren/ und können ihm solch Haus gar gerne gönnen / Weil aber seine Licitation mit vielen Conditionen beschrenckt/er auch seine wider den Schuldner habende Forderung mit in das Kauf-Geld einrechnen wil/dergleichen Licitationes doch nicht zuläßlich; Als können wir auch nicht geschehen lassen/ daß auf solche Masse das Haus erstanden werde / sondern wollen darwider meliori modo protestiret / und daß die darauf geschehene subhastation möge eingestellet werden / gebeten haben.

Qvo casu pronunciatur:

Daß N. Licitation, gestalten Sachen nach/ nicht statt

 hat/

hat / sondern er ist ein gewisses Kauf-Geld ohne Condition und Einmengung seiner Forderung zu licitiren schuldig.

Aliter sese res habet, qvando creditores licitationi conditionali non contradicant, vel re non amplius integrâ protestentur. Contra talem enim protestationem poterit hoc modo excipi:

Licitant

Hat mit Befrembdung vernehmen müssen / daß etliche von denen Creditoren sich unterfangen wollen / seine Licitation zu impugniren / und zu dem Ende die gesuchte Adjudication zu hindern / und zwar unter diesem prætext, als wenn die Licitation mit gewissen Conditionen geschehen / dergleichen doch in Rechten nicht zuläßlich. Nun will er sich mit Gegentheil darauf gantz nicht einlassen / sondern urgiret vor dießmahl mehr nicht / als daß seine Licitation angenommen / mit derselben das Haus specialiter subhastiret / und weder der Licitation, noch der subhastation iemand contradiciret / Sondern die Creditores vielmehr geschehen lassen / daß er das Haus richtig erstanden: Und weil es nun nicht mehr res integra, So wird die vermeynte protestation nicht zu attendiren seyn / Allermassen er denn bittet / ihme das erstandene Haus zu adjudiciren.

Idqve fit prævia sententiâ:

Daß N. das Haus gegen das darauf licitirte Kauff-Geld billich zugeschlagen wird.

3. Secunda licitatio fieri debet ante elapsum subhastationis Terminum, postea enim facta non admittitur, etiamsi duplicatum offerat pretium, Carpz. in Process. *tit. 25. art. 4. n. 66. & seqq.*

Qvod

Qvod si ergò secundus licitator hoc casu ultrò desistere nolit, removetur per sententiam; præmissâ tamen primi licitatoris petitione:

P. P. Ich habe vernommen/daß N. sich unterfangen/ auf das subhastirte Haus zu bieten / und mich mit 200. Reichsthlr. zu übersetzen / Weil aber die Licitation erst einkommen / als ich das Haus schon erstanden/Als wird gebeten N. mit seinem Suchen abzuweisen.

Sententia ita sese habet:

Daß N. seine Licitation nicht zulåßlich / und wird/ dessen Vorwendens ungeacht / N. das Haus um das darauf licitirte Kauf-Geld billich adjudiciret.

4. Licitator durante subhastationis Termino poterit licitationem revocare. Carpz. in Processu *tit. 25. art. 4. n. 84.* & qvidem seqventem in modum:

P. P. Es wird sich derselbe wohl erinnern / daß ich auf N. sein Haus/als es subhastiret worden/500. fl. liciti ret/ mit welchem Gebot auch das erwehnte Haus anderweit subhastiret worden. Nachdem ich aber jüngsthin ein ander Haus erhandelt/und also meine Gelegenheit nicht leiden will/das subhastirte Haus an mich zu handeln/ Als will ich meine vorige licitation hiermit wiederruffen/und daß dieses ad Acta möge geleget werden / zum freundlichsten gebeten haben.

Si verò Creditores contradicant, pronunciatur:

Daß N. gestalten Sachen nach zu pœnitiren/ und von dem Kauf abzustehen nicht befugt.

Secus est, qvando licitator post elapsum subhastationis tempus pœnitere velit, qvod ipsi integrum non est, hinc contra licitationis revocationem hunc in modum poterit excipi:

P. P. Wir haben vernommen/daß N. von seinem/auf das subhastirte Haus gethanen Gebot abstehen/ und solches revociren will. Weil aber solches geschehen/als er das Haus schon erstanden/ Als können wir solches nicht geschehen lassen / sondern bitten vielmehr /ihn dahin anzuhalten / daß er die licitirten 500. fl. deponiren solle.

Qvo casu sententia est talis:

Daß N. von dem Kauf des subhastirten Hauses abzustehen nicht befugt/sondern er ist solches anzunehmen / und die licitirten Kauf-Gelder zu erlegen schuldig.

5. Primus licitator, licet pretiô superetur, reliqvis tamen omnibus præfertur, si ad augmentum pretii, qvod secundus vel seqventes licitati fuerunt, sese offerat. Nicol. in Processf. *p.3. c.1. n.26.* Idqve seqventem in modum:

P. P. Ich habe vernommen/daß N. auf das subhastirte Haus 600. fl. geboten/ und mich also übersetzet. Weil ich nun der erste licitator bin / Als will ich mich hiermit erkläret haben/eben diese 600. fl. zu geben. Und wie ich nicht zweiffele/ es werde dieses Erbieten angenommen / und solchem statt gegeben werden/also will ich auch gebeten haben/ daß mir dieses Haus nunmehr möchte eingeräumet/ und adjudiciret werden.

Qvod si cæteri licitatores contradicant, pronunciatur:

Daß N. Vorwendens ungeacht / N. das subhastirte Haus / gegen Erlegung des vermehrten Kauf-Gelds/billich zugeschlagen wird.

Non tamen admittitur primus licitator, si oblatio fiat tempore subha-

subhastationis elapso. Hinc secundus licitator ita potest excipere:

P. P. Ich habe erfahren müssen / daß N. sich erkläret/ eben das jenige/was ich licitiret/vor das subhastirte Haus zu geben. Ob er nun wohl sich deßhalben auf sein zu erst erhaltenes licitation-Recht beruffet/ und ihme solches nicht kan in Zweiffel gezogen werden/dieweil er aber seine Erklärung gethan / als die subhastation-Zeit um gewesen / und ich mein licitation-Recht allbereit erstanden / so kan er nunmehr weiter nicht zugelassen werden; Allermaßen denn gebeten wird / ihn mit seinem Suchen abzuweisen.

Idqve fit per sententiam, si ultrò nolit desistere:

Daß N. Suchen nicht statt hat.

Nihil qvoqve valet oblatio, si secundus licitator pretium auctum ulterius augeat, id qvod tamen facere tenetur, durante subhastationis tempore.idqve hunc in modum:

P. P. Es ist an dem/daß ich jüngsthin auf N. subhastirtes Haus 600. fl. geboten/und also den ersten Licitatorn übersetzet. Ob nun wohl seithero sich kein Käuffer/der ein mehrers geboten/ angegeben/ und ich auch zweiffele / daß sich einer / der ein mehrers oder eben so viel giebet / finden wird / so will ich doch auß einer und der andern Ursache halben noch 100. fl. und also zusammen 700. fl. licitiret haben/ darnebenst bittende / das Haus mit diesem licito anderweit zu subhastiren/etc.

6. Licitatio perfecta ex causâ læsionis rescindi non potest. *l. 1. C. de præd. Decur. sine decret. non alien, l. 8. C. de remiss. pignor.* Idqve pro-

procedit tàm respectu venditoris, qvàm licitatoris. Freqventius autem ab illo læsio prætenditur h. m:

P. P. Es ist zwar an dem/ daß N. das subhastirte Haus um die darauf licitirte 600. fl. erstanden/ ihme auch solches adjudiciret worden. Nachdem aber sich ietzo ein Käuffer angiebet / welcher 1500. fl. darvor geben will / auch solches vor diesem über 2000. fl. werth gewesen/ und also bey diesem Kauf eine enormis læsion vorgegangen; Als wird gebeten/ uns in integrum zu restituiren / und N. gegen Erstattung der außgehaltenen Kauf-Gelder zu Abtretung des Hauses anzuhalten.

Ab emptore autem ita poterit excipi:

Beklagter

Vernimmet mit Befrembdung/ daß Klägere sich unterstanden/ den Kauf ex capite læsionis zu impugniren; Weil aber in emptionibus publicis das remedium *l. 2. C. de resc. vendit.* nicht statt hat. Carpzov. in Proceß. *tit. 25. art. 4. n. 89. & seqq.* Als wird gebeten/ Klägern mit ihren Suchen abzuweisen.

Idqve fit vel sententiâ generali:

Daß der Klägere Suchen nicht statt hat.

Vel speciali:

Daß die von Klägern gesuchte rescission nach Gelegenheit dieses Falls/ und weil Beklagter das Gut sub hastâ erstanden/ nicht statt hat.

Qvandoqve tamen rescissio admittitur, si de fraude licitatoris constet, *l. 16. C. de rescind. Vendit.* Qvo casu contra exceptionem ita poterit replicari:

Klägere

Müssen zwar gestehen / daß in emtionibus publicis die

rescissio

rescissio ex *l. 2. C. de rescind. Vendit.* regulariter nicht statt habe / man versiret aber ietzo in casu speciali & excepto, und zwar da Beklagter andere Käuffer/ die ein mehrers auf das Haus bieten wollen/ theils abgeschrecket/und sie mit allerhand nichtigen Vorgeben abgewiesen. In welchem Fall/juxta jura notoria, die rescissio gar wohl statt hat/zu dem Ende denn auch voriges petitum nochmahls wiederholet wird.

Et tunc pronunciatur:

Daß Beklagter den rechten Werth des erstandenen Hauses zu erfüllen/oder dasselbe/gegen Erstattung der außgezahlten Gelder / wieder abzutreten schuldig.

7. Licitatio licet fuerit perfecta, poterit tamen per restitutionem in integrum rescindi, vel ex causâ absentiæ, vel aliâ: ante omnia tamen præcedere debet imploratio, hoc modo concipienda:

P. P. Es werden die Acta bezeugen / daß ich auf N. sein Haus/als es öffentlich außgeruffen / 600. fl. geboten / mit welchem Gebot es auch wiederum subhastiret; Inmittelst aber hat sichs begeben/ daß ich eilends und zwar wegen gemeiner Stadt/ eine nöthige Reise auf mich nehmen müssen / mit welcher sichs über Vermuthen etwas verweilet. Als ich nun wiederkommen/ habe ich vernommen/ daß unterdessen ein ander auf das Haus geboten/ solches auch erstanden/und adjudiciret bekommen. Weil ich aber das erste licitation-Recht unstreitig erlanget/Vermöge dessen mir frey stehet/eben das jenige/was ein ander geboten zu geben/so habe ich bey dem Besitzer des Hauses um Abtretung des Hauses gegen

gen Erlegung der bezahlten Kauf-Gelder angehalten / bin aber unter diesem Vorwand abgewiesen worden / als wenn ich mich zu rechter Zeit nicht angegeben / und also an meinem Rechte versäumet. Dieweil ich aber / wie notorium, ex causâ necessariâ absens gewesen / und ich dergestalt in integrum zu restituiren. Als will ich dienstlich gebeten haben / Gegentheil zu Abtretung des Hauses anzuhalten / und mir solches zu adjudiciren.

Idqve fit mediante sententiâ:

Daß Beklagter / gegen Erlegung der bezahlten Kauf-Gelder / das libellirte Haus abzutreten schuldig / und wird solches Klägern / gestalten Sachen nach / billich adjudiciret.

Hujus sententiæ executionem possessor aliter suspendere neqvit, nisi per exceptionem meliorationum: Qvam h. m. potest allegare:

Beklagter

Muß zwar endlich / nach Inhalt des Urthels / zur Abtretung des in Besitz habenden Hauses / sich beqvemen / iedoch eher und anderer gestalt nicht / als weñ ihme wegen der darein verwendeten Besserung satisfaction geschiehet / zu welchem Ende er denn eine auf 200. fl. lauffende liqvidation übergiebet / und die Einlassung darauf erwartet / ihme auch immittelst das zustehende jus retentionis bedinget.

Qvo casu fit, ut vel statim in sententiâ meliorationum annectatur restitutio h. m:

Daß Beklagter / gegen Bezahlung der Kauff-Gelder und erweißlichen Besserung / etc.

Vel

Vel postea ea Actori imponatur per sententiam:

Daß Kläger vor allen Dingen die erweißlichen Besserungē Beklagten zu erstatten/und ist dieser des juris retentionis sich zu gebrauchen wohl befugt.

8. Sumptus ad promovendam subhastationem generalem expensi, exsolvendi sunt ex bonis debitoris, ad specialem autem expositi à licitatoribus. Philipp. de subhastat. *c. 4. c. 24. n. 7. & 10.* Hinc pronunciatur in Concursu Creditorum:

Und werden die zu der general subhastation aufgewandte Unkosten von dem Schuldner (vel auß dessen Verlassenschafft/) die bey denen special subhastationen aber von dem licitanten pro ratâ billich abgestattet.

De ADJUDICATIONE.

Adjudicatio, qvæ seqvitur licitationem, est actus judiciarius, qvo res subhastata plus licitanti pro pretio oblato addicitur & traditur. De eâ notanda sunt seqventia:

1. Adjudicatio debet fieri à judice competente. Nicol. in Process. *p. 3. C. 10. n. 5.*

2. Adjudicatio debet fieri ad licitantis instantiam, ita concipiendam:

P. P. Demnach es unleugbar ist/die ergangene subhastation-Acta es auch mit mehrern bezeugen/daß ich N. sein Haus um die darauf licitirte 600. fl. erstanden: Als wird nun nichts mehr übrig seyn/ als daß mir auch dasselbe gegen Bezahlung des Angeldes adjudiciret werde. Und gelanget demnach an den Herrn mein dienstliches Bitten / er wolle zu dem Ende einen gewissen Tag ansetzen.

Huic petito Judex omninò deferre tenetur. Ordinat. Proceſſ. *tit. 39. §.* So ſoll man. niſi malit, ut de denegatâ juſtitiâ coram ſuperiori inſtituatur qverela, qvæ hoc modo poteſt concipi:

P. P. E. Chur-Fürſtl. Durchl. kan ich nicht verhalten/ wie daß die Stadt-Gerichte allhier N. ſein Haus öffentlich ſubhaſtiret und außgeruffen/ zu welchem ich mich/als Käuffer/angegeben und 600. fl. licitiret / mit welchem licito das erwehnte Haus wiederum außgeruffen / Es hat ſich aber niemand finden wollen/der ein mehrers darauf geboten. Dannenhero habe ich bey denen Stadt-Gerichten mich angegeben / und um die Adjudication des ermeldten Hauſes angehalten / ſelbe aber nicht erlangen können. Weil aber / Gnädigſter Churfürſt und Herr/ich ſolches Haus richtig erſtanden/ und parat bin / das licitirte Angeld zu deponiren; Ich auch die Gefälle von ſolchem Haus abſtatten / und vor allen Schaden und Verluſt ſtehen muß. Als gelanget an E. Chur-Fürſtl. Durchl. mein unterthänigſtes Bitten/Sie wollen denen Stadt-Gerichten allhier anbefehlẽ/ daß ſie mir das erſtandene Haus ohne fernere Verweigerung adjudiciren ſollen/etc.

Ad Adjudicationem Creditorũ citatio neceſſaria non eſt. Philipp. in tract. de ſubhaſt. *c. 3. c. 13. num. 17. & ſeqq.* Hinc neqve adjudicationem fiendam poſſunt impedire, nec jam factam annullare. Si enim in Termino Adjudicationis ultrò ſeſe ſiſtant, & contra adjudicationem ex capite non factæ citationis proteſtentur, illis hunc in modum poterit reſponderi:

Impetrant

Vernimmet mit Befrembdung/daß N. und Conſort ſich unternommen haben / wider die von ihm geſuchte

suchte Adjudication des erstandenen Hauses zu protestiren/und zwar unter diesem Vorwand/als weñ sie hierzu nicht citiret worden. Weil aber die Citation nirgend erfordert wird: Als bittet Impetrant, die Intervenienten mit ihrer unnöthigen und ungegründeten protestation abzuweisen / hingegen mit der Adjudication des erstandenen Hauses zu verfahren.

Idqve fit mediante sententiâ:

Daß / der Intervenienten Vorwenden ungeacht / N. gegen Erlegung der licitirten Kauf-Gelder das erstandene Haus billich adjudiciret wird.

Si verò jam factam adjudicationem impugnent, pronunciatur, vel in genere:

Daß N. und Consorten Suchen nicht statt hat.

Vel in specie:

Daß es / N. und Consorten Vorwenden ungeacht/ bey der geschehenen Adjudication billich gelassen wird.

4. Per Adjudicationem transfertur dominium. *§. 7. Instit. de Off. Judic.* vel verum, si res fuerit propria, vel fictum, si res sit aliena. *l. 3. in fin. ff. de Publ. in rem act. l. 17. ff. de Usucap.*

5. Post factam adjudicationem periculum spectat ad licitatorem, licet nondum vacua tradita fuerit possessio. Nicolai in Processu *p. 3. c. 10. n. 2.* Qvod etiam extenditur ad eum casum, licet nondum facta fuerit adjudicatio, modò elapsum sit subhastationis tempus. Carpz. in Proc. *tit. 25. n. 106.*

6. Adjudicatio facta rescindi neqvit, nisi per retractum & reluitionem.

De

RETRACTU.

Jus Retractus est jus prælationis certis personis ad rem immobilem alienatam intra certum tempus redimendum competens, 5. *f*. 3. Estqve vel

Legale, qvod immediatè ex legis dispositione competit, qvod vel

Commune est, & ubiqve obtinet, vel

Singulare, qvod ex statuto, vel Locali consvetudine competit Estqve vel

Consangvinitatis, vel *Vicinitatis*.

Non legale, qvod non immediatè ex lege competit. Estqve vel

Testamentarium, *l*. 69. §. 3. *ff. de leg*. 2. vel

Conventionale, qvod fit per conventionem.

Circa retractum seqventes observandæ sunt Regulæ:

1. Retractus fit ad retrahentis instantiam, hoc modo concipiendam:

P. P. Mir ist berichtet worden/als wenn N. sein Haus öffentlich subhastiret und außgeruffen worden/auch N. solches um die darauf licitirte Summa erstanden/Weil aber dieses Haus ein Stamm-Gut ist/und mir also der Vorkauff und Nähergeltung daran gebühret: Als will ich mich hiermit erkläret haben/eben das jenige / was N. darauf geboten/und warum er dasselbe erstanden/zu bezahlen/ Gelanget auch an den Herrn mein dienstliches Bitten/er wolle diese meine Erklärung annehmen/ und mit der Adjudication des Hauses an N. in Ruhe stehen.

Si licitator sponte desistere nolit, ad hoc adigitur:

Daß N. der Nähergeltung an dem Hause sich zu gebrauchen wohl befugt/ und wird solches/ N. Vorwen-

Exercitia. (Retractus.)

wendens ungeacht/ihme gegen Erlegung der licitirten Kauf-Gelder billich überlassen.

2. Retractus Consangvinitatis competit solis descendentibus, exclusis collateralibus. *p. 2. C. 31.* Qvòd si ergò collateralium qvidam rem subhastatam retrahere audeat, contra eum ita excipi poterit:

Jch habe nicht ohne Verwunderung vernommen/ daß N. sich unterfangen will / das subhastirte und von mir erstandene Haus sub prætextu juris retractus an sich zu bringen. Nun wird zwar nicht geleugnet/daß er des letztern Besitzers naher Blutfreund sey / auch daß das Haus von seinen Vor-Eltern herkomme/Dieweil er aber/respectu ultimi possessoris nicht ex numero descendentium, sondern nur ein Collateralis ist; So kan er auch zu dem Vorkauff nicht zugelassen werden. Und wird demnach gebeten/ihn mit seinem Suchen abzuweisen.

Idqve fit mediante sententiâ:

Daß N. das erstandene Haus / gegen Erlegung der Kauff-Gelder/billich adjudiciret wird: Und hat hievon N. gesuchte Nähergeltung nicht stat.

3. Jus retractus locum tantùm habet in bonis avitis, qvalia sunt, qvæ ab avis & Parentibus ulterioribus ultimi possessoris sunt comparata. *p. 2. C. 31.* Si ergò alia bona revocentur, talia possunt opponi:

P. P. Ob ich mich wohl versehen / es würde mir das subhastirte und erstandene Haus seyn adjudiciret und übergeben worden/ so muß ich doch nunmehr vernehmen/daß solches daher unterlassen worden/ weil N. sich angegeben / und solch Haus/ als ein Stamm-Haus/revociren will / und eben das jeni-

ge/was ich licitiret/ darvor zu geben / sich erkläret. Weil aber unerwiesen / daß es ein recht Stamm-Gut sey/ indem solches erst sein Groß-Vater an sich erhandelt/ wie solches in continenti auß dem Kauf-Brieff zu ersehen/als wird gebeten / N. mit seinem Suchen abzuweisen/und mir das Haus zu adjudiciren.

4. Jus retractus intra annum & ante adjudicationem exerceri debet. *p. 2. Constit. 31. pr.* Incipit autem currere à tempore finitæ subhastationis. Post annum ergò, vel post factam adjudicationem retrahens repellitur h. m:

P. P. Nachdem mir das vormahls subhastirte und erstandene Haus adjudicirt worden/habe ich vermeynet/ich würde auch bey geruhiger possess desselben gelassen werden: Muß aber erfahren / daß N. solches/unterm prætext einer Nähergeltung / an sich zu lösen/ sich unterfangen wollen. Gleich wie er nun solches vermeyntes Recht noch zur Zeit nicht dociret/ als kan er auch solches wider mich nicht gebrauchen/in Erwägung/mir das Haus allbereit adjudicirt; über dieß ist auch das Jahr von der Zeit/ da ich das Haus erstanden/schon verflossen. Bitte dennach / denselben mit seinem Suchen abzuweisen/mich aber bey der possess des Hauses zu schützẽ.

5. Annus currere incipit à tempore factæ venditionis. Carpzov. *p. 2. C. 32. Def. 3.*

6. Retrahens illud pretium, qvod licitator obtulit, solvere tenetur, & qvidem in paratâ pecuniâ, *p. 2. C. 33.* ibiqve Carpzov. *Def. 4. 5.* etiamsi certum pretium per pactum retractus sit conventum. Carpz. *d. l. n. 3.* Hinc, si pactum istud retrahens alleget, Creditores possunt excipere:

P. P. Wir

P. P. Wir seynd in Erfahrung kommen / als wenn N. seines Vaters subhastirtes und von N. erstandenes Haus / wegen eines Vorkauffs an sich lösen will. Nun wolten wir ihme solches gar gerne gönnen / zumahl solches von seinen Vor-Eltern herkömmet / und uns nichts daran gelegen / von wem wir unsere Befriedigung erlangen. Dieweil er aber mehr nicht darvor geben will / als so hoch ihme das Haus in dem Groß-Väterlichen Testament angeschlagen / darbey wir aber keines Weges acqviesciren können: Sintemahl wir von diesem Kauff-Geld unsere Befriedigung vollständig nicht erlangen. Und über dieß Rechtens / daß ein ieder / so ein Gut ex capite retractus reluiren will / eben so viel / als ein frembder darvor zu geben schuldig. Als bitten wir zum fleissigsten / N. dahin zu bescheiden / daß er entweder so viel / als N. auf das Haus licitirt, und solches auch darum erstanden / erlegen / oder von seinem postulato abstehen solle.

7. Ex jure retractus revocatio debet fieri in totum. Berl. *p. 2. Concluſ. 59. n. 87.* Hinc, si fundus, vel domus pro parte revocetur, licitatori licet excipere:

P. P. Auß dem mir communicirten Schreiben habe ich ersehen / daß N. sich anerboten / die zu dem von mir erstandenem Hause gehörige Miet-Häuser einzulösen. Ob er sich nun zwar wohl auf einen Vorkauf beruffet; Dieweil aber solcher noch zur Zeit nicht bescheiniget / auch N. nicht frey stehet / nur ein Stücke zu reluiren / Sondern er anderer gestalt

gestalt nicht zugelassen wird / als wenn er das gantze Haus behalten will. Als wird gebeten / ihn mit seinem Suchen gäntzlich abzuweisen.

8. Jus retractus extraneo cedi neqvit. Carpzov. *p. 1. C. 31. Def. 19.* Si ergò extraneus ad redemptionem sese offerat, hoc modo repelli poterit:

P. P. Ich habe nicht ohne Befrembdung vernommen / daß N. sich unterstanden / das von mir sub hastâ erstandene Haus zu redimiren / und zwar unter dem Vorwand / als wenn ihm N. seine Nähergeltung an diesem Hause abgetreten. Weil es aber mit solchem Nähergeltungs-Recht diese Bewandniß hat / daß es an einen Frembden nicht kan übergeben werden / Berl. *p. 2. Concl. 39. n. 51.* Als wird gebeten / N. mit seinem ungegründeten Suchen abzuweisen.

Qvod tamen restringendum est ad jus retractus consangvinitatis; aliud enim obtinet in retractu conventionali, qvod in alium per cessionem transferri potest. *Carpz. in Jurispr. for. p. 2. C. 32. Def. 20.* Cujus tamen in præsenti casu non magna habetur ratio.

9. Jus retractus conventionalis adjudicationem non impedit. *p. 2. Const. 32. §.* Aber da dißfalls. Si qvis autem ex retractu conventionali adjudicationem impedire audeat, exceptione poterit repelli:

Impetrant.

Hätte sich nicht versehen / daß iemand sich würde haben gefunden / so der gesuchten adjudication hätte

hätte widersprechen sollen: Muß aber gleichwohl nun erfahren / daß N. die Adjudication verhindert/und an dem subhastirten Hause einen Vorkauf prætendiret; Weil er nun solchen bloß auß des vorigen Besitzers Verschreibung behaupten will/ und sich erst angemeldet / da Impetrant schon das Haus richtig erstanden / so kan er darmit ferner nicht zugelassen werden / allermaßen denn Impetrant bittet/ihm das Haus zu adjudiciren.

Idqve Judex tutò facere potest, etiam sine sententiâ. Aliud verò obtinet, si retrahere volens pendente adhuc subhastatione interveniat, deqve jure suo exercendo protestetur h. m:

P. P. Es ist nunmehr notorium, daß N. sein verlassenes Haus öffentlich subhastiret worden. Ich vernehme auch / daß allbereit N. darauf 600. Rthl. licitiret: Weil nun / Vermöge des beyliegenden Kauff-Brieffs / der Vorkauff an diesem Hause richtig verschrieben / als habe ich vor nöthig befunden/mich anzumelden/will auch mir mein zustehendes Recht hiermit reserviret haben.

De RELUITIONE.

Jus reluendi h. l. est facultas rem creditori adjudicatam intra annum redimendi debitori competens. Ordinat. Procesl. *tit. 39.* §. Darmit aber. De qvo seqventes notandæ Regulæ:

1. Reluitio debet à debitore postulari h. m:

P. P. Es bezeugen die ergangene Acta; ist auch sonsten notorium, daß N. nachdem er in mein Haus die

Execution und Immission erhalten / solches um 600. fl. erstanden/auch unlängst adjudiciret bekommen; Weil mir aber frey gelassen / solches innerhalb Jahres-Frist wiederum einzulösen: Als will ich mich zu Bezahlung der 600. fl. hiermit erkläret/und darneben gebeten haben/ N. aufzulegen/ daß er mir das Haus wiederum einräumen solle.

Qvod si creditor sese opponat, restitutio ei injungitur:

Daß Beklagter/ seines Vorwendens ungeacht / gegen Erlegung der 600. fl. das ihme adjudicirte Haus Klägern wiederum einzuräumen schuldig.

2. Jus reluendi soli competit debitori. Ordin. Processl. *tit. 39. §.* Darmit.

3. Jus reluendi exerceri potest contra solum creditorem, non verò contra extraneum. *d. l.* Is enim se tueri potest exceptione non competentis actionis h. m:

Ich habe auß dem mir communicirten Schreiben ersehen/daß N. das Haus/ so ich sub hastâ erstanden/ und mir adjudiciret/ich auch schon die Kauff-Gelder bezahlet/reluiren will. Ob nun wohl solches hiebevorn seine gewesen/und Schulden halber hat müssen veralieniret werden / dieweil ich aber nicht N. Gläubiger/ sondern als ein Frembder das Haus erstanden; In welchem Fall die reluitio nicht statt finden kan. Als wird gebeten / denselben mit seinem Suchen abzuweisen.

Id qvod etiam fit per sententiam:

Daß Klägers Suchen wegen reluition des streitigen Hauses nicht statt hat.

Locum

Locum tamen habet, si extraneus iste causam habeat à creditore. Carpz. in Jurispr. For. *p. 1. C. 32. Def. 53.* Sicuti è contrario respectu creditoris cessat, qvando absqve praviâ subhastatione bona creditori fuerunt in solutum data. Carpz. in Processf. *tit. 25. art. 5. n. 22.* Et hinc creditori, cui movetur controversia, ita licet excipere:

P. P. Nicht wenig befrembdlich ist mir vorkommen/ daß N. sich ietzo unterfangen / sein Haus zu reluiren/ da er doch solches nebenst andern Gütern mir in solutum offeriret und übergeben. Weil nun die reluition nur in dem Fall/ wenn dem Gläubiger auf seine vorgehende licitation das Gut zukommet/ statt findet/ und auf andere Fälle nicht zu extendiren: Als wird gebeten N. mit seinem Suchen abzuweisen.

4. Reluitio debet fieri intra annum. Ordin. Processf. *tit. 39. §. Darmit aber* rc. Incipit autem currere à tempore adjudicationis. Carpz. in Jurispr. for. *p. 2. C. 32. Def. 54.* & est non Saxonicus, sed annus civilis. *Decis. Elect. 11.* Post annum ergò sese ad reluitionem offerens, ita poterit repelli:

P. P. Auf das mir communicirte Schreiben kan ich zwar nicht in Abrede seyn/ daß ich N. sein Haus sub hastâ erstanden/ mir auch solches adjudiciret worden. Wenn sich aber derselbe zur reluition hätte angeben wollen / hätte er solches innerhalb Jahres-Frist/ nach geschehener Adjudication, thun sollen. Nunmehr aber/ da das Jahr allbereit verflossen/ kan er darmit nicht zugelassen werden/ allermaßen ich ihme denn Exceptionem præscriptionis hiermit opponiret/ und daß er mit seinem offenbar unge-

gründeten Suchen möchte abgewiesen werden/ gebeten haben.

5. Debitor debet offerre pecuniam numeratam; pignora enim vel fidejussores creditori obtrudi neqveunt & h. m. repudiari poterunt:

P. P. Ob ich wohl muß geschehen lassen / daß N. sein von mir erstandenes Haus wieder einlösen will. Weil er aber nicht so viel baar Geld / als ich bezahlet/darvor geben will / sondern nur so viel Pfande zu deponiren sich erkläret/so wird er zur reluition nicht können gelassen werden: Allermaßen ich denn wider dessen Suchen meliori modo will protestiret haben.

Et hinc pronunciatur:

Daß Beklagter anderer gestalt nicht/als gegen würcklicher Erlegung des außgezahlten Kauff-Geldes/ das sub hasta erstandene Haus Klägern abzutreten schuldig.

6. Reluitio fieri debet absqve simulatione. Ordinat. Process. *tit.* 39. §. Darmit aber/rc. Qvod si contra reluentem sit præsumtio, ea poterit à Creditore urgeri h. m:

P. P. Es hat sich zwar N. angegeben / und will das Haus / so mir nach vorgehender subhastation adjudiciret worden / reluiren / Wenn er nun dasselbe vor sich selbst begehrte / so wolte ich mich nicht weigern / solches gegen Erlegung der von mir bezahlten Kauff-Gelder wiederum abzutreten. Weil es aber nur ein blosses simulirtes Werck ist/

ist / welches daher abzunehmen / daß derselbe nicht allein schon ein ander Haus an sich erhandelt / sondern auch das Geld von N. erborget / Als wird gebeten / ihn mit seinem Suchen abzuweisen.

Qvo casu fit, ut reluenti juramentum imponatur:

Würde N. daß er das Haus selbst wieder an sich lösen wolle / eydlichen erhalten / so ist 2c.

7. In reluitione sufficit quod intra annum fiat pura oblatio, licet pretium intra annum realiter solutum non sit, Carpz. in Processf. *tit. 25. art. 5. n. 43.* Qvod si ergò creditor excipiat:

P. P. Es werden die Acta bezeugen / daß N. sich angeben / um sein Haus / welches ich sub hastâ erstanden / wieder an sich zu lösen / weil er aber das Geld innerhalb Jahres-Frist nicht erleget / so will ich dessen Ungehorsam hiermit beschuldiget / und ihn mit seinem Suchen abzuweisen gebeten haben.

Reluens poterit replicare:

P. P. Es ist zwar an dem / daß ich das Geld vor das Haus / welches ich wieder an mich lösen will / noch zur Zeit würcklich nicht erleget. Dieweil ich aber innerhalb Jahres-Frist mich zur reluition anerboten / so werde ich hierinne nichts verseumet haben Sondern / nach würcklicher Erlegung der Kauff-Gelder / zur reluition nochmahls zu zulassen / Gegentheil aber zu Abtretung des Hauses anzuhalten seyn.

8. Reluens tenetur creditori meliorationes restituere. Ordinat. Processf. *tit. 39.* §. Darmit 2c.

9. Creditor debitori reluenti rationes reddere non tenetur. Carpzov. in Processf. tit. 25. art. 5. n. 48 & seqq. Qvod si autem debitor rationes urgeat, creditor poterit excipere:

Beklagter

Muß sich verwundern / daß Kläger mit der anerbotenen Abtretung nicht will zu frieden seyn / sondern auch noch Rechnung von denen eingehobenen Nutzungen begehret / darzu sich aber Beklagter nicht schuldig erachtet / weil er das Haus bißhero jure dominii genutzet / und dahero niemand Rechenschafft darvon zu geben verbunden. Und ob gleich Kläger vorwendet / daß er die Besserung erstatten müsse / so hat es doch darmit viel eine andere Bewandniß / und lässet sich mit denen Nutzungen gantz nicht vergleichen / noch auf selbe von jener argumentiren / Bittet dennach Beklagter Klägern mit seinem Suchen abzuweisen.

Idqve fit per sententiam:

Daß Beklagter / gegen Empfahung der außgezahlten Kauff-Gelder / das Haus Klägern wiederum abzutreten schuldig / mit der geforderten Rechnung aber bleibet er dißfalls billich verschonet.

Vel:

Zu Ablegung aber einiger Rechnung über die eingehobenen Nutzungen mag er dißfalls nicht angehalten werden.

Vel:

Dessel-

Executio. (Relutio.)

Desselben Suchen aber wegen geforderter Rechnung hat nicht statt.

10. Debitor reluens laudemium præstare non tenetur. Carpz. in Jurispr. for. *p. 1, C.32. Defin. 57.*

11. Licitum qvoqve est debitori offerre alium emptorem, qvi majus pretium, qvàm creditor, solvat. Ordinat. Process. *tit. 39.* §. Darmit aber. hunc in modum:

P. P. Es ist demselben mehr / als zu viel bewust / daß N. mein Haus um 600. fl. sub hastâ erstanden / ihme auch solches adjudiciret worden. Nun habe ich mir zwar Anfangs vorgenommen / solches Haus wiederum an mich zu lösen; habe aber so viel Mittel vor ietzo nicht aufbringen können. Gleichwohl aber hat sich N. gefunden / welcher 700. fl. vor das Haus geben will. Gelanget demnach an den Herrn mein dienstliches Bitten / er wolle ermeldten N. selbst darüber vernehmen / und nach erfolgter Erklärung ihme das Haus einräumen lassen.

Sicuti autem hæc oblatio fieri debet intra annum, ita locum tantùm habet respectu creditoris. Ordinat. Process. *tit. 39.* §. Darmit aber/ꝛc. Cui tamen integrum est, majus pretium oblatum solvere, adeoqve rem retinere, *d. l.* Qvo casu ita poterit sese declarare:

P. P. Ich habe mir hinterbringen lassen / als wenn N. auf Anstifftung N. das von mir sub hastâ erstandene Haus an sich lösen will / und noch 100. fl. mehr / als ich gegeben / zu zahlen sich erboten. Weil mir aber / nach Inhalt der Procesz-

Ord-

Ordnung auch frey stehet / die Ubermaße selbst herauß zu geben / und das Haus zu behalten; Als will ich mich hiermit erkläret haben / diese 100. fl. gleichfalls zu geben / bitte auch / N. dessen also zu bescheiden / und mich bey der possess des Hauses zu schützen.

Id fit qvandoqve mediante sententiâ:

Dieweil N. N. daß er die Ubermaße herauß zu geben sich erkläret / so wird er bey dem erkaufften Hause billich gelassen.

Qvandoqve etiam istud jus in sententiâ reservatur:

Daß N. gegen Erlegung des anerbotenen Kauff-Gelds / das Haus wiederum abzutreten schuldig / er wolle denn die Ubermaße selbst herauß geben / darmit würde er in Sächsischer Frist billich gehöret / und ergehet darauf ferner / was recht ist.

De

TAXATIONE.

Taxatio est actus judiciarius, qvô rei alienandæ certum pretium statuitur: Estqve vel *rei mobilis*, vel *immobilis*. Berl. *p. 1. concl. 83. n. 13.*

2. Estqve vel *rei allodialis*, vel *feudalis*. Ordinat. Processʼ. *tit. 39. §.* Würde aber. *in fin.* & *tit. 40. §.* zu Taxirung/ꝛc.

3. Fit vel *ad instantiam*, vel *non*. Ordinat. Processʼ. *tit. 39. §.* Wann aber *& seqq.* Würde aber. Illa fit vel ad instantiam creditoris, vel debitoris: Hic petere potest taxationem, si creditor nimis

mis inæqvale pretium pro bonis subhastatis offerat. Ordinat. Proceſſ. *tit.39.§.* Wann aber ꝛc. Et qvidem hoc modo:

P. P.

Nachdem mein Haus jüngsthin öffentlich subhastiret worden / habe ich vernommen / daß N. nur 200. fl. darauf geboten. Weil aber solches Haus / nach Abzug aller Beschwerung / auf 20. fl. kan genutzet werden / und also zum wenigsten 400. fl. werth / und ich dergestalt / wenn es N. erstehen solte / sehr zu kurtz käme / Als gelanget an denselben mein dienstliches Bitten / er wolle ermeldten N. mit seiner licitation nicht zulassen / sondern vielmehr das Haus in einen gewissen Taxt bringen / und solches mit Vermeldung solches Taxes öffentlich subhastiren lassen / etc.

Si Creditor repugnet, pronunciatur:

Daß N. licitation dißfalls nicht zuläßlich / und wird / dessen Vorwendens ungeacht / mit der gebetenen Taxation billich verfahren.

Aliud obtinet, si taxatio petatur, qvando creditor, non obstante pretii vilitate, fuerit admissus, tempusqve subhastationis sit præterlapsum: Tunc enim creditor poterit urgere seqventia:

P. P.

Auß dem mir communicirten Schreiben habe ich ersehen / daß N. über meine licitation, als

wenn selbe sehr ungleich / sich beschweret / und dannenhero um die Taxation des Hauses angehalten. Nun will ich mich mit demselben wegen des pretii, ob selbes ungleich / oder nicht / nicht einlassen; Sondern urgire vor dißmahl nichts mehr / als daß ich einmahl zur licitation bin zugelassen / mit meinem licito das Haus subhastiret / und ich dasselbe auch also erstanden. Kan also auß meinem jure qvæsito mich nicht setzen lassen / sondern will wider die gesuchte taxation solenniter hiermit protestiret haben / etc.

Ad Creditoris instantiam fit taxatio, qvando post factam taxationem & subhastationem nullus emtor sese offerat, vel si bona taxata in solutum acceptare velit, contra taxationem autem qverelam instituat. Ordinat. Processſ. *tit. 39.* §. Würde aber rc. Petitur autem taxatio h. m:

P. P.

Ob wohl meines Schuldners Gut öffentlich subhastiret worden / so hat sich doch niemand finden wollen / der auf solches Haus etwas geboten / und ist auch hierzu noch keine apparentz. Damit ich aber einmahl zur Richtigkeit gelangen möge: So ergehet an demselben mein dienstliches Bitten / er wolle das Gut durch die Land-Schöppen taxiren lassen / etc.

De taxatione notanda sunt seqventia:

1. Taxatio non debet fieri ante subhastationem, *p. 1. C. 32.* Ordin. Proc. *tit. 39.* §. So soll.

Qvod

Qvod procedit tantùm in rebus immobilibus: Mobiles enim statim possunt taxari, creditoriqve in solutum dari. Ord. Process. *tit. 39.* §. Und wann also/ etc.

2. Ad taxationem faciendam non est necessaria creditorum citatio. Berl. *p. 1. Concl. 83. n. 9.*

3. Taxatores debent esse jurati, Carpz. *p. 1. C. 32. Def. 63.* Sin jurati non sint, poterit contra factam taxationem hoc modo excipi:

P. P.

Es ist zwar an dem / daß ich jüngsthin selbst üm taxation meines Guts angehalten. Ob nun wohl dieselbe erfolget / so findet sich doch daran dieser Mangel/daß die Taxation von solchen Leuten geschehen / welche hierzu insonderheit nicht vereydet. Kan ich also bey derselben nicht acqviesciren, noch geschehen lassen / daß um solchen Tax das Gut N. übergeben werde / sondern will darwider meliori modo protestiret, und daß solches durch vereydete Personen von neuen möge taxiret werden/gebeten haben.

Qvo casu pronunciatur:

Daß das Gut durch gewisse und darzu vereydete Personen gebührend billich taxiret wird / darauf also dann in der Sache ferner ergehet / was recht ist.

Aliud obtinet, si taxatores ab initio suæ functionis juramento generali ad hoc munus fuerint adstricti. Carpz. *d. l.* Qvo casu contra exceptionem replicari poterit:

P. P.

Was von N. wider die Taxation seines Gutes vor Beschwerung angezogen / habe ich auß dem mir communicirten Schreiben ersehen. Ob nun wohl an dem / daß die Land-Schöppen / welche die Taxation verrichtet / in specie zu derselben nicht vereydet / so seynd sie doch / als sie zu solchem Ammt angenommen / auch hierzu in genere vereydet worden / also / daß es keiner fernern Vereydung nicht nöthig gewesen / sondern mit der Taxation allerdinges richtig verfahren worden / Wird demnach gebeten / N. mit seinem Suchen abzuweisen / etc.

Sententia, qvæ seqvitur, est talis:

Daß N. Suchen nicht statt hat / und wird / desselben Vorwendens ungeacht / das Haus N. in dem gemachten Tax billig übergeben.

Si autem creditor taxationem impugnaverit, sententia est talis:

Daß N. seines Vorwendens ungeacht / das Haus in dem gemachten Tax anzunehmen schuldig.

4. Creditor nullô repertô emptore bona taxata in solutum accipere non tenetur. Ord. Procesf. *tit. 39. §.* Wenn nun gleich ꝛc. Si verò ipsi bona velint obtrudi, ita poterit sese opponere:

P. P.

Mir ist befrembdlich vorkommen / daß mir hat wollen zugemuthet werden / das taxirte Gut in solu-

solutum anzunehmen / und zwar darum / weil sich kein Käuffer darzu finden wollen. Nun aber dergleichen Zwang nirgend fundiret / hingegen mir / als Gläubiger / Vermöge der Procefs-Ordnung *tit. 39* §. Wann nun gleich ꝛc. frey gelassen / das Gut um den Tax anzunehmen / oder nicht: Als lasse ich mir das taxirte Gut wider meinen Willen keines Weges aufdringen / und bitte / mich mit dergleichen Anmuthen zu verschonen.

Qvod si non fiat, per sententiam liberatur:

Daß N. das Gut in dem Werth / wie es Gerichtlichen taxiret, und außgeruffen worden / wider seinen Willen anzunehmen nicht schuldig.

Aliter autem sese res habet, si ad Creditoris instantiam facta sit æstimatio per Scabinos, tunc enim res taxatas in solutum accipere tenetur. Ordinat. Procefs. *tit. 39.* §. Würde aber. Qvo in casu contra creditorem reluctantem poterit urgeri:

P. P.

Ob zwar ohne N. Erinnern bekant ist / daß dem Gläubiger wider seinen Willen das taxirte Gut nicht könne aufgedrungen werden: So ist doch in Præsenti dieses zu beobachten / daß Gegentheil selbst um die taxation des Guts angehalten / und also muß ers auch dabey bleiben lassen / und das taxirte Gut nunmehr in solutum annehmen. Carpz. in juispr. *p. 1. C. 32. Def. 62.* Wird demnach gebeten / ihn zu Annehmung des Guts anzuhalten / etc.

Id qvod fit per talem ſententiam:

Daß N. das Gut / wie ſolches auf ſein Anhalten durch die verordnete Land-Schöppen taxiret worden/ anzunehmen ſchuldig.

5. A taxatione appellari neqvit. arg. Ordin. Proceſſ. *tit. 39. §.* Würde aber/*ibi.* darbey ſolls verbleiben. Berl *p. 1. Concluſ. 83. n. 95.*

6. Ceſſat jus reluitionis, ſi creditori res æſtimatæ & ſubhaſtatæ, nullo exiſtente emtore, ſint adjudicatæ. Carpz. in Jur. For. *p. 1. C. 32. Def. 59.* Qvod ſi ergò debitor reluitionem urgeat, creditor opponere poteſt ſeqventia:

P. P.

Ich hätte gemeynet / ich würde N. ſein Gut ohne eintzigen Anſpruch ruhig beſitzen / zumahl ich ſolches nolens volens annehmen müſſen: Muß aber nunmehr erfahren / daß N. auß Anſtifftung zanckſüchtiger Leute / ſich gelüſten laſſen / dieſes Haus wiederum an ſich zu löſen / Er wird aber darmit gar nicht fortkommen können / in Erwägung/ich auf das Gut nicht licitiret, ſondern daſſelbe nach geſchehener taxation und ſubhaſtation, auch weil kein Käuffer ſich finden wollen / mir gleichfalls wider meinen Willen obtrudiret worden / wie hiervon die ergangene Acta mit mehrern bezeugen / Worzu noch ferner kömmet / daß / beſage der ietzt ermeldten Acten/ N. ſelbſt mit einem Schreiben einkommen / und darinnen angeſuchet/ mich zu Annehmung des taxirten Guts zu vermögē/ anderer geſtalt wären keine andere Mittel verhanden/

den/

Executio. (Taxatio.)

den / mich zu befriedigen: Bey solcher Bewandnüß kan das jus reluitionis nicht statt finden / juxta Berl. *p. 1. Conclus. 81. n. 105.* Und wird demnach gebeten / N. mit seinem Suchen abzuweisen.

Idqve fit per sententiam:

Daß / nach Gelegenheit dieses Falls / die gesuchte reluition nicht statt hat / etc.

Partis Generalis
CAPITIS II.
MEMBRUM VI.
ET ULTIMUM
De
FINE ET EFFECTU PROCESSUS.

Finis & effectus Ordinis Judiciarii sive Processus vel est Generalis, vel Specialis.

Gene-

Generalis eſt adminiſtratio Juſtitiæ & totius Reipublicæ Salus.

Specialis reſpicit litigatorum commodum, & conſiſtit vel in abſolutione, vel in condemnatione, nec non rei judicatæ executione.

TANTUM

FINIS PARTIS GENERALIS.

Partis

Partis Secundæ & Specialis
CAPUT I.
De
PROCESSU SUMMARIO.

PErſpectò & abſolutò Proceſſu in genere, diſpiciemus nunc Proceſſum in ſpecie, & qvidem, ſicut ſuperius dictum, in duobus Capitibus, qvorum primum aget de Proceſſu Summario vel Extraordinario; alterum enodabit ProceſſumOrdinarium. Cùm verò Primum in duo Membra, & hæc iterum in tres Sectiones ſubdiviſerimus, ſiſtimus cum Bono DEO

MEMBRI PRIMI
SECTIONEM I.
De
OBJECTO PROCESSUS SUMMARII.

PRoceſſus Summarius nihil aliud eſt, qvàm ordo Judiciorum competentium minus ſo-

 lennis,

lennis, h. e. in qvo solennis & ordinaria procedendi & tractandi forma non reqviritur nec observatur, sed Summariè & absqve strepitu Judicii, & unò verbò de simplici & plano proceditur. Summariè etiam proceditur, qvando pleraqve (intellige solennia, non verò naturalia à Jure Gentium introducta, qvibus meritò actus illos in parte priori explicatos annumeramus) qvæ ad Processum ordinarium spectant, negliguntur, ac solâ facti veritate inspectâ proceditur. * Objectum Processûs Summarii seu Extraordinarii vel est positivum & affirmativum, vel negativum. Affirmativum constituunt causæ summariæ, qvales sunt:

** Processus Summarius, qvi etiam extraordinarius appellatur, videtur esse, in qvò omissis Juris positivi solennibus ea solùm adhibentur, qvæ sunt Processus naturalia. Itaq; in eò nullus opus est Libellus, nulla litis contestatio, sed neq; articuli, neqve probatio & reprobatio formalis, neqve qvælibet exceptiones, dilationes, appellationésve admittuntur. Cæterùm non minus atqve in aliis opus est citatione & facti narratione aliqvâ, & ut actoris ad petitionem reus respondeat, deniqve ut audiantur probationes & defensiones litigantium. Qvin pro re natâ aliqvid ex jure positivo Judex admiscere non prohibetur.*

I. Causæ Ecclesiasticæ, ubi agitur de Electione, Præbendâ, Canonicatu vel alio beneficio Ecclesiastico, ratione Tituli, qvando scil. duò sunt, qvi litigant invicem de collatione sibi factâ.

Cle-

Clement. *Dispendiosam prærogativam litium. De Judic.* Secus, si ageretur de proprietate Ecclesiæ, ut qvia Episcopus vult unire aliqvam Ecclesiam suæ Diœcesi, asserens illam esse de suâ Diœcesi, vel dicat, se habere tale Jus in tali Ecclesiâ. Ista enim non dicitur causa de beneficio ecclesiastico, sed de proprietate Ecclesiæ vel Juris; & tunc talis causa debet ordinariè tractari. Maranta *p. 4. de Ordin. Jud. dist. 9. n. 42.*

II. Causæ matrimoniales. *dict.* Clem. *Dispendios. de Jud.*

III. Causæ usurarum, qvando scil. excipitur contra Creditorem, qvod contractus sit usurarius, *dict.* Clement. *de Judic.* Marant. *d. l. n. 166.*

IV. Causæ alimentorum præsentium & futurorum, non verò præteritorum. *part. 3.* der Cammer-Gerichts-Ordnung/ *t. 3.* §. item, so eine Partey begehret Leibes-Nahrung. Marant. *d. l. n. 168.*

V. Causæ Possessorii modici præjudicii, *l. 2. C. unde vi.* Gail. *lib. 1. observ. 7.* *dict. p. 3. t. 8.* der Cammer-Gerichts-Ordnung/ §. item, Sachen der streitigen Possession. Causa possessoria ideò dicta, qvod ex Jure Possessionis æstimetur, cui opponi-

tur causa proprietatis, qvæ in Jure Dominii vel qvasi sese fundat, *l. 14. §. 3. ff. de Except. rei jud.* Videatur Ummius *disput. 1. th. 2. n. 10.* Modici Præjudicii est, qvæ potest de facili reparari in petitorio, & in qvâ vel semiplenæ sufficiunt probationes. Ex adverso verò causa possessorii magni præjudicii est, qvæ non reparatur per petitorium, cùm illud planè deficiat (v. g. usufructuario competit tantùm possessorium, non autem petitorium, ex eô, qvòd proprietatem non habeat;) vel qvia est maximè difficilis probationis; & in hâc reqviritur ordo Juris & plena probatio; seu, ut aptiùs loqvar, tunc possessorium est modici præjudicii, qvando est Præparatorium ad Judicium possessorium ordinarium, ut, qvando tractatur, qvis debeat possidere pendente lite, qvod secus est, qvando tractatur de Possessorio ordinario, qvia illud est maximi momenti, Marant. *d. dist. 9. num. 43.* Menoch. *de adipisc. Retin. & recuper. possess. remed. 15. n. 238.*

VI. Causæ missionis in bonorum possessionem ex primo decreto, nec non causæ missionis in possessionem bonorum ex edicto D. Hadr. qvam flagitat hæres in testamento scriptus, *d. t. 3.*

der

der Cammer-Gerichts-Ordnung / item missio ex primo decreto ibid. §. *item, missio ex primo decreto.* §. item missio ex edicto D. Hadriani, *l. 3. & ult. C. de Edict. D. Hadr.* Cammer-Gerichts-Ordnung/§. *item missio ex edicto.* Menoch. *d. l. adipisc. poss. remed. 4. per tot.*

VII. Causæ l. diffamari *d. t. 2.* §. item Sachen *l. diffamari.*

VIII. Causæ nullitatum contra Processus & Sententias, *d. c. 2.* §. item in Sachen der Nullität wider Proceß und Urthel.

IX. Causæ, qvæ in Curiâ mercatorum agitantur. De qvibus latissimè & eleganter agit Marant. *d. dist. 9. n. 48.* & multis aliis seqq.

X. Causæ fractæ pacis publicæ, *d. t. 3.* §. item in Sachen des Friede-Bruchs.

XI. Causæ interventionum, qvando scil. tertius ratione sui interesse intervenit, tunc enim summariè de ipsius Jure & interesse cognosci debet, Gail. *lib. 1. observ. 70. n. 21. 22.*

XII. Causæ, qvibus agitur ad exhibendum; nam in tali causâ summariè proceditur, & admittuntur probationes leves per solum Juramentum, *l. 3. §. 7. l. 15. ff. ad exhib.*

XIII. Causæ executivæ vel instrumentorum paratam executionem habentium, da man uf klare Brieff und Siegel klaget / *per tit.* versatzte Brieff und Siegel der Chur-Fürstl. Sächs. Land-Ordnung/ibid. sondern es soll wider ihn/ Inhalts gegebener Brieff und Siegel/schleunig verholffen/ und keine andere Exception und Außflucht darwider zugelassen werden/denn/wo er beweisen wolte/ daß seinem Brieff und Siegel zuvor allbereit genüge geschehen/ doch soll dem Beklagten unbenommen seyn / was er folgends nach erlittener Hülffe an dem Kläger wiederum durch Recht zu haben vermeynet. Marant. *d. distinct. 9. n. 175.* Sed acris hic exoritur disceptatio, utrum scil. textus ille Saxonicus de omnibus omninò tàm bonæ fidei, qvàm stricti Juris, an verò de stricti Juris tantùm contractuum instrumentis intelligendus sit? Sunt qvibus posterius arridet, tùm qvòd in contractibus stricti Juris ea saltem attendantur, qvæ expressa sunt, nec altiores admittantur exceptiones. In contractib⁹ verò bonæ fidei alter alteri obligetur in id, qvod alterū alteri ex bono & æqvo præstare oportet, §. *un. Inst. de Oblig. ex Cons.* tùm qvòd hodie nihil ferè agi & tractari soleat, qvod non literis commendetur, & instrumentum super

per

per eo conficiatur, atqve sic omnes ferè causæ hodiè summariter & extraordinario Processu ventilari debeant, qvòd sanè apertè falsum: Hâc enim ratione omnes Processus confundi, & omnia Juris principia subverti dicunt; imò accedere & id, qvod minimè qvodvis, sed Gvarendigiatum vel si mavis, Gvarendigionatum duntaxat instrumentum paratam mercatur executionem, idqve propter jussum Notarii habentis Jurisdictionem & Potestatem mandandi ex formâ statuti, ei, qvi coram ipso profitetur, debitum. Hinc *gvarendigiam* nihil aliud esse, qvàm præceptum, factum per notarium de instrumento rogatum à partibus, ut observent contenta in instrumento; ac fieri illud præceptum volenti & acceptanti; & vocari gvarendigiatum à *Gvardia*, qvæ Tuscis & Lombardis custodia & securitas est, qvia scil. per talia instrumenta plenius custodiuntur & observantur pacta, & magis in tuto constituitur Creditor, sciens nimirum, qvod in casu non observatæ fidei habebit in continenti paratam executionem absq; alio Processu judiciali solenni. Ideò Bl. refert, *Gvarendigiam* dictam à firmitate, qvod scil. tali instrumento præcise stetur, & *Gvarendigiare* sit confirmare, instru-

ſtrumentumqve Gvarendigiæ eſſe inſtrumentum firmitatis & obſervabile coram Judice, chartulario, Tabellione, confectum. Sunt etiam ex adverſo multi, qvi priorem amplectuntur ſententiam, de omnium omninò contractuum inſtrumentis allegatum textum interpretantes, moti ſeqq. rationibus:

1. Ob Generalitatem textus, ubi enim lex non diſtingvit, nec nos diſtingvere debemus. Verba ibi notanda veniunt hæc: Brieff und Siegel aller Handlungen. Es ſolle nichts höhers denn Treu und Glauben auch auf Brieff und Siegel/die ein ieder von ſich giebt / bedacht werden. Daß ihr etliche zu ihrer ſelbſt Verkleinerung und böſe Nachrede ſich ihrer klaren ſchrifftlichen Bewilligung wegern. Item: Wo einer ſeiner öffentlichen unläugbaren/ und unverfälſchten Brieff und Siegel / die keine unehrliche Zuſage in ſich halten / vorſetzlich und ohne Urſache nicht nachkommen wollen / qvæ omnia non modò de inſtrumentis contractuum ſtricti Juris, ſed & bonæ fidei prædicari poſſunt, ut hinc non immeritò qvis argumentari poſſit: In qvibuſcunqve inſtrumentis data fides præſtanda eſt, nec continetur inhoneſta promiſſio, ſuper illis etiam ſummariter cognoſci executiveqve ſtatim

pro-

procedi debet, *dict. Tit.* verſetzte Brieff und Siegel/ibi enim nulla alia adſertur ratio & medium concludendi, cur inſtrumenta paratam mereantur executionem, nec contra eadem exceptiones admitti debeant, qvàm qvod in qvibuſcunqve tractatibus & negotiis nihil magis, qvàm fides data attendi & obſervari debeat; Jam ſubſumitur: Atqvi etiam in inſtrumentis contractuū bonæ fidei, puta locationis, conductionis, emptionis, venditionis. Verum prius E. & poſterius.

2. Qvælibet ſcriptura privata etiam paratam in tergo executionem ſecum portat, ſi recognita fuerit ab eo, contra qvem producitur, cùm recognitio Debitoris vim confesſionis habeat, cui ſtandum eſt, & in confeſſum, ſicut & in judicatum parata detur executio, Coler. *de Proceſſ. Exec. part. 3. c. 1. num. 9. & ſeqq. n. 92. & ſeqq. it. P. 2. c. 2. num. 7. 8. & 9.* Prout in hiſce Provinciis. Finckelth, *Obſerv. 94. n. 3. & 4.*

3. Ubi eſt confeſſio, ibi locum qvoqve habet parata executio, cùm nullæ aliæ partes Judici in confeſſum ſint, qvàm cogere per medium executionis, ut ſolvat, aſſignando & certum ad hoc terminum. *l. un. C. de Confeſſ.* Jam verò qvi vel

ſcripturam ſuam privatam & inſtrumentum ſuper contractu bonæ fidei confectum in Judicio recognoſcit, fatetur debitum; E. & talis ſcriptura, taleqve inſtrumentum paratam habeat executionem neceſſe eſt.

4. Ratio ſolida hæc dari poterit, qvod beneficium ſummariæ cognitionis, celerisqve expeditionis, non proveniat ex naturâ contractus, ſuper qvo inſtrumentum confectum fuerit, ſed potiùs adſcribendum illud ſit ipſi modo probandi, qvi alius eſt, qvando fit per inſtrumenta, alius, qvando per teſtes. Etſi enim aliàs haud referat, an debitum vel Jus Actoris probetur per inſtrumenta, vel teſtes; Cùm talia documenta & vivæ vocis teſtimonia parem firmitatem obtineant, & inſtrumentorum Appellatione etiam teſtes contineantur, *l. 1. ff. de Fid. Inſtrum.* Coler. *P. 3. cap. 1. n. 18.* Differunt tamen in modo cognoſcendi, qvi in inſtrumentali probatione eſt ſummarius, ex eo, qvòd ſit evidens veritas, & probatio probata, non autem probanda, & efficiat, ut debitum qvodammodò tranſeat in notorium; in notoriis autem ordo Juris eſt, ordinem non ſervare, neqve opus eſt cognitione, ſed executione, Unde alibi legitur, voluntatem ultimam ſcriptam

ptam in hoc ſolum differre à non ſcriptâ, qvòd in executione ſcripti teſtamenti procedatur utut ſuper notorio, *l. fin. C. de Edict. D. Hadrian. toll.* Coler. *d. part. 3. c. 1. n. 15. & 27.*

5. Debitum porrò non modò in mutuo, ſed in omni obligatione contrahitur. Qvocirca ſi illud eſt liqvidum & confeſſionatum, ſive jam deſcendat ex contractu bonæ fidei vel ſtricti Juris, ſanè non video, cur non paratâ executione ſit dignum, potiſſimè ſi probè inſpiciamus *tit. 14.* **von bekäntlichen Schulden** / *Conſtit. Saxon. Thuring.* Coler. *d. l. n. 10. 11.*

6. Contractus depoſiti ſine dubio eſt bonæ fidei, & tamen cauſa illius eſt ſummaria, in qvâ non opus eſt libello nec litis conteſtatione, *l. pen. C. de Depoſ. verb. illicò modis omnibus compellatur.* qvatenus ſcil. probatur per inſtrumentum in continenti, ſecus eſt, ſi per teſtes, tunc enim reqviritur libelli porrectio & litis conteſtatio, ad hoc, ut examinationi teſtium locus ſit, ad qvam lite non conſteſtatâ perveniri neqvit, *c. 1. & tot. tit. ut lit. non conteſt. non recip.* Coler. *d. part. 3. c. 1. num. 23. & 24. c. 2. num. 16. 20. 21. & ſeqq.*

7. Inſtrumentum Teſtamenti deniqve non raſum,

ſum, non abolitum, non cancellatum, nec vitium viſibile externum habens, objectum conſtituit Proceſſus Summarii, *l. ult. C. de Edict. D. Hadrian. toll.* Qvidni ergò & inſtrumentum emptionis & venditionis, locationis & conductionis. Conſentit in Terminis optimus Juris Saxonici Interpres ſæpè laudatus Coler. *part. 3. c. 2. num. 29.* ubi ita ſcribit: Ex qvo infertur contractus maximè emptionum & venditionum, qvi regulariter noſtris temporibus inſinuari ſolent monumentis publicis, **werden in die Gerichts- uñ Handels-Bücher eingeſchrieben**/tùm propter diuturniorem rei geſtæ memoriam, tùm propter meliorem & faciliorem probationem, cùm inſtrumentum ſit probatio probata; tùm etiam ob firmius robur, exeqvibiles eſſe absqve alio ordine Judiciali. Judex enim ſuper his aditus propter notorietatem facti, actis inſinuati, inchoat Proceſſum à præcepto, præfigendo ſcil. parti certum terminum, intra qvem ſuæ obligationi ſatisfaciat. Nec obſtant contrariæ opinionis fundamenta, ad primum enim tripliciter reſponderi poterit: 1. Proceſſus Summarii cauſam proximam non conſiſtere in naturâ ipſius contractus,

ſed potius in modo probandi, ſicut ſuperiùs di-
ctum. 2. Invertimus argumentum, eò magis
ſcil. contractus bonæ fidei ſummariter eſſe expe-
diendos, qvo Judicis officium in eo eſt laxius &
latius, cùm Judici incumbat abbreviare lites, ſe-
cundùm *l. 13. C. de Jud.* imò nec datam differen-
tiam ſubſiſtere poſſe exinde apparet, qvia & in
cauſis Summariis executivis non modò exce-
ptiones compenſationis & ſolutionis, ſed aliæ
qvàm plurimæ, modò in continenti per inſtru-
menta ſint probabiles, admittuntur, qvarum Syl-
labum refert Berlich. *part. 1. Concluſ. 84. num. 4.
& multis ſeqq.* 3. Damus inſtantiam, ſuprà ratio-
ne ſextâ de inſtrumento contractus bonæ fidei,
depoſiti nim. allatam: tàm diu igitur id qvoqve
ad alios contractus extendimus, donec diverſita-
tis ratio inter hunc & alios bonæ fidei contractus
demonſtrabitur. Ad ſecundum ſententiæ adver-
ſæ argumentum regeri poterit 1. Negando ſu-
per omnibus hodiè negotiis inſtrumenta confici,
qvod & vocula *ferè* indigitat. 2. Deinde poſito,
non tamen concesſo, exinde tamen minimè in-
ferri posſit, qvòd natura Procesſuum confunda-
tur, cùm adhuc ſalvus maneat Proceſſus ordina-
rius, & relinqvatur cauſis ſuis ordinariis; freqven-

tia enim alicujus actus non ſtatim præſupponit privationem aut confuſionem alterius. Multò minus verò ſubvertuntur Juris principia, cùm expediat Reipublicæ,& interſit ipſorum litigantium, potiſſimè verò Actorum, ſummariè potiùs in causâ procedi, qvàm litem in Proceſſu ordinario non ſine maximo temporis & ſumptuum diſpendio agitari & ventilari. 3. Deniqve diſſentientium argumentum ſolâ negatione infringi poterit, hodiè enim qvælibet liqvida inſtrumenta æqviparantur gvarendigiatis, ut taceam eorum planè nullam in allegato textu Saxon. fieri mentionem. Et ita, dilutis omnibus contrariæ aſſertionis fundaminibus, progredimur ad alias cauſarum executivarum ſpecies, inter qvas potiſſimæ ſeqventes ſunt: 1. Res judicata. 2. Arbitri & Arbitratoris laudum. 3. Acta publica. 4. Præceptum Principis. 5. Juramentum litis deciſorium. De aliis cauſis ſummariis vide omninò Marant. *dict.loc.* & poſt eum Zanger. *Tractat. de Except.part.1.c.1.* Nos hìc ſubſiſtimus, unicè hoc momentes, minimè Rubricam facere nigrum, h. e. vel ſummarium, vel ordinarium Proceſſum, ſed nigrum potius rubrum; ex pixide enim non ex titulo res æſtimanda eſt. Si enim non poſſet inchoa-

inchoari Processus Summarius, certè nihil efficeret titulus hic: Summarische Klage/ oder Summarisch Klag-Libell, nec Formula ista in Libello hodiè usitata: *Non qvidem in forma alicujus solennis libelli, sed simplicis tantùm facti narrationis & qvalis petitionis*, verùm potius locum hìc haberet regula: qvod potui, nolui, &c, qvod non potui, volui.

MEMBRI PRIMI
SECTIO SECUNDA
De FORMA PROCESSUS SUMMARII.

FOrma Processus Summarii consistit in eo, qvod non secundùm formam ordinis Judiciarii solennem & subtilem, sed de simplici & plano, & absqve strepitu Judicii, minimè tamen sine omni omninò ordine expediri debeat. Reqviritur enim Citatio, opus est facti narratione, & qvali qvali petitione, conceduntur dilationes & termini Juris, opponuntur exceptiones, sententia fertur & judicatur, & qvi sunt alii hujuscemodi actus naturales processus, qvi observantur & attenduntur.

MEM-

MEMBRI PRIMI
SECTIO TERTIA
De
FINE PROCESSUS SUMMARII. *

FInis Processus Summarii est litium abbreviatio, & eò tendit, ut qvisqve celeriter suum conseqvatur, utilissimum sanè, & publicam & privatam sartam tectam conservandi salutem, remedium.

* *Illud h. l. scire expedit, qvod etiam aliqvò modò significavit Autor, hanc extra ordinem & summariè procedendi rationem in favorem Actoris introductam esse. Itaqve in ipsius arbitrio est, utrum eâ uti velit, nec ne. Nam & causam, qvæ per se est summaria, non modò summariè, sed etiam secundum ordinem solennem tractare potest, utut Reus dissentiat ac repugnet.* Sed vice versâ *a), causa, qvæ non est summaria, in Processu Summario neqvit ventilari, nisi & Reus assentiatur.*

a) Patitur hoc assertum limitationem ex Resolut. Gravam. de A. 1661. *tit.* von *Justitien*-Sachen. *n. 8.* si nimirum omnia facta statim per documenta possint probari: Qvô casu reus tenetur ad implorationem summariam respondere, documentaqve recognoscere: Sin recuset, responsio & recognitio reo injungitur:

Daß Beklagter/ seines Vorwendens ungeacht / auf die erhobene Klage sich einzulassen/ und zu antworten/ auch die sub lit. A. B. C. **und** D. producirte Documenta **zu** recognosciren / **oder eydlich zu** diffitiren **schuldig.**

Facta

Factâ autem recognitione non seqvitur statim sententia definitiva, sed reus nihilominus reprobatione est audiendus, hinc nonnunqvam sententiæ hæc clausula annectitur:

Es wird aber Beklagter mit seiner Gegen-Nothdurfft billich gehöret.

MEMBRI SECUNDI
Sectio Prima
De
PROCESSU EXECUTIVO. *

PRocessus Executivus est species Processus Summarii, & versatur circa causas executivas, qvæ multum distant à reliquis Summariis. Qvamvis enim omnes Causæ Executivæ sint Summariæ, non tamen Summariæ statim sunt Executivæ omnes, cùm plures qvidē causæ summatim ventilari & à Judice tractari possint, qvæ tamen in ipsâ Executione non consistant. Sunt ergò Causæ Executivæ, ubi non amplius de Debito, & de Jure Petentis qværitur, sed de ipsâ executione agitur, ita ut Judicis officium ibi non sit in condemnando, sed in exeqvendo, de qvibus suprà egimus. Processus verò hic Executivus duplici modô considerari potest, tùm respectu primæ, tùm respectu secundæ, qvæ Appellationis dicitur, instan-

tiæ, & tam in caſu utriusqve partis, Actoris puta vel Rei contumaciter emanentis, qvàm in caſu utriusqve partis in Judicio comparentis. Utrobiqve certos actus judiciales, qvos ordo & obſervantia judiciorum in Proceſſibus Summariis Executivis expoſcit, ſive jam ſint aliis Proceſſibus vel Ordinariis, vel Summariis communes, ſive ſint ab iisdem diverſi, ordine exprimemus.

* *Jure Civili non prius ad executionem devenitur, qvàm actio intentata ac Proceſſus finitus fuerit: ne qvidem in publicis inſtrumentis, puta, qvæ judicialiter à Magiſtratu vel à Notariô coram teſtibus confecta ſunt. In Forô Saxonicô, imprimis in Electoratu noſtrô, ex Ordinat. Proceſſ. tit. 14. imò in totô ferè Imperiô ex conſvetudine receptâ obtinet, ut ex inſtrumentis executio citra alium Proceſſum peragatur. Ex inſtrumentis, inqvam,* qvæ liqvida *b)* & indubitata *c) apparent, & appellari ſolent gvarentigiata, ex qvibus conſtat, qvid, qvale, qvantumvè debeatur, ita ut factâ recognitione nihil ſuperſit, qvàm ut reus condemnetur & ad ſolutionem adigatur. Qvod Jus non modò publicis, ſed etiam privatis ſcripturis obligationem continentibus tribuitur, modò obligatio pura ſit, &* cauſa debendi vel expreſsè, vel tacitè inſinuata *d). Qvod ſi Debitor judicialiter debitum confeſſus fuerit, licet Creditor nullum inſtrumentum produxerit, judex tamen confeſtim executionem ſimiliter poteſt decernere.*

b) Qvò etiam pertinet documentum, qvod à debitore ſubſcriptum & ſigillatum, in chartâ tamen blancâ ab alio confectum perhibetur, Carpz. in Proceſſu, *tit. 22. art. 1. n. 40. & ſeqq.* niſi reus tales probet præſumptiones, ob qvas ad diffesſionem juratam contentorum ſit admittendus, Carpz. *d. l. n. 47.* Qvô caſu reus ita poterit excipere:

Beklag/

Beklagter

Kan zwar nicht in Abrede seyn/daß die unter der producirten Obligation befindliche Hand und Siegel die seinige sey: zu der Obligation aber kan er sich keines Weges bekennen / sintemahl er von Klägern niemahls einen eintzigen Heller erborget. Es ist auch diese Obligation, wie es der Augenschein giebet/auf ein Blanqvet extendiret/maßen auß Klägers hierbey producirtem Briefe erscheinet/daß Beklagter ihme zwey Blanqvet zu Eintreibung einer Schuld zugeschicket/auß denen deßwegen ergangenē Acten aber zu ersehen/daß Kläger nur eines übergeben/ das andere aber Beklagten nicht wieder zugestellet / dasselbe auch nicht wird produciren können; Worzu kömmet / daß Kläger an vielen Orten Geld erborget/ also ist nicht vermuthlich / daß er andern Leuten wird Geld geliehen haben / Bittet demnach Beklagter / ihn von der angestalten Klage zu absolviren / oder ihn zur diffesion der extendirten Obligation zu zulassen.

Et tunc pronunciatur :

Würde Beklagter/daß er das Blanqvet zu extendirung einer Obligation nicht von sich gestellet / vermittelst Eydes erhalten / so ergehet darauf ferner / was recht ist.

c) Inter qvæ referri neqvit documentum ad aliud sese referens. *Auth. si qvis. C. de Edendo*. Hinc reus ita poterit excipere :

Beklagter

Erscheinet/und excipiret wider die angestellte Execution-Klage kürtzlich/wie daß dieselbe wider ihn auß

dem libellirten und producirten Document nicht statt habe / und zwar daher / alldieweil dasselbe sich auf eine Verschreibung beruffet/welche aber nicht mit produciret worden. Bittet demnach / Klägern mit seiner vermeynten Executions-Klage abzuweisen.

Qvod fit, si strictô jure procedatur: sin mitius, ita pronunciatur:

Würde Kläger die Verschreibung / darauf sich das sub lit. A. producirte Document berufft/zugleich vorlegen / so ergehet in dieser Sache ferner / was recht ist.

Aliter autem sese res habet, si relatum instrumentum sit confectum inter easdem personas, Carpz. *l. 3. Resp. 85. n. 6. 7.* tunc enim habetur pro instrumento indubitato, & contra exceptionem oppositam Actor ita replicare potest:

Kläger

Kan zwar nicht in Abrede seyn/ daß das libellirte und producirte Document sich auf eine Verschreibung referire, derselben production aber wird es ietzo nicht bedürffen/ noch dißfalls statt findē/qvòd referens absqve relato nihil probet, indem diese Verschreibung zwischen ihn und Beklagten gleichfalls getroffen. Hat demnach Beklagter nicht Ursach/ der recognition sich zu verweigern/ welche denn von ihme nochmahls gefordert wird/etc.

Et tali casu reo recognitio injungitur:

Daß Beklagter/ seines Vorwendens ungeacht / die libellirte und originaliter producirte Obligation zu recognosciren schuldig.

d) Causa debendi expressè existit, qvando causa obligandi, v. g. mutuum, emptio, locatio, vel alia deprehenditur, tacitè autem inest, qvando mentio fit pecuniæ acceptæ, unde præsumitur con-

contractum mutuum, Carpz. in Jurispr. for. *p. 1. C. 17. Def. 39.* Hinc, si reus opponat exceptionem defectus causæ debendi, actor poterit replicare:

Kläger

Antwortet auf Gegentheils Vorwenden kürtzlich / ob zwar in der producirten Obligation die causa debendi außdrücklich nicht anzutreffen / so ist doch dieselbe dahero leichtlich abzunehmen / daß darinnen Beklagter des empfangenen Geldes gestehet / woraus denn erscheinet / daß die causa debendi nichts anders / als mutuum sey / und daß Beklagter die 100. Rthl. ex mutuo bekommen habe. Will derowegen Kläger sich versehen haben / es werde Beklagter zur schuldigen recognition sich beqvemen. In dessen Verbleibung / bittet er ihme solche cum refusione expensarum zu injungiren.

Si autem nec expressè nec tacitè causa debendi deprehenditur, exceptio ita proponi potest:

Beklagter

Erscheinet / und hat mit Befrembdung vernehmen müssen / daß Kläger wider ihn eine Execution-Klage auf 100. Rthl. angestellet; Ob er nun wohl deßhalbē sich auf eine Obligation beruffet / und selbe zur recognition produciret / weil aber in solcher keine causa debendi anzutreffen / sondern darinnen nur bloß gedacht wird / daß Beklagter Klägern 100. Rthl. schuldig sey / so kan auch auß solcher executivè nicht geklaget / noch Beklagter zu der geforderten recognition angehalten werden / maßen Beklagter also zu erkennen will gebeten haben.

Et tunc pronuncitatur:

Daß der Execution-Proceß nach Gelegenheit dißfalls nicht statt hat.

Qvandoqve adjicitur:

Und daferne Kläger Beklagten Anspruchs zu erlassen nicht gemeynet/ist ihme/denselben ordentlicher Weise zu belangen/ unbenommen.

Vel:

Daß Beklagter auf die Klage / immaßen solche anbracht/sich einzulassen nicht schuldig.

§. I.

De Processu Executivo primæ Instantiæ in casu contumaciæ formando.

PRocessus Executivus Primæ instantiæ, & in genere, & in specie non inepte tractari potest. In genere ratione actuum generalium, communium,& instar præludiorum sese habentium; in specie respectu actuum illorum, qvi Processum, tùm in casu contumaciæ, tùm in casu comparitionis formandum respiciunt.

Actus illi Generales & Communes in utroqve casu necessarii seqventes constitui possunt:

I. SUpplicatio pro impetrandâ citatione, qvam suprà libellum citationis appellavimus;

mus; ubi præter Generalia in parte Generali tradita reqvisita, hoc potissimè in conceptione illius observandum est, ut expressè & in specie *Reum ad recognoscendum vel juratò diffitendũ* e) documentum, cujus originale in ipso termino produci debeat, vocari & citari petatur.

e) Hoc tantummodò observatur in documentis privatis, nec pertinet ad documenta public[illegible] qvæ diffessionem juratam non admittunt. *Decis. Elect. 74. in [illegible] n.* Hinc fit, ut si simul publica & privata documenta producantur, diffessio ad sola privata restringatur:

Daß Beklagter die sub lit. A. B. C. und D. producirte Documenta zu recognosciren / oder die nicht Gerichtlichen zu diffitiren schuldig.

Notandum præterea, licet vel citatio, vel sententia directa sit ad solam recognitionem, citato tamen vel reo ipso jure reservatam esse diffessionem.

Formula hæc subjicitur:

P. P.

Hochgeehrte Herren/

MIR ist allbereit von Anno 1666. N. N. 10000. Reichsthl. Capital, so ich ihm baar auf 2. Termine vorgestrecket / schuldig/und mir deßwegen so wohl mit respective gnädigsten als willigen Consens des Lehn-Herrn und nechst-

Mit-

Mitbelehnten/das Gut N. zur Versicherung verschrieben / und deßwegen so wohl Obligation als Consens außgehändiget worden.

Nun hätte ich zwar auch gemeynet / es würde mein Debitor sich mit mir in Güte abgefunden/ und ohne Weitläufftigkeit Capital und Zinsen abgetragen haben / angesehen aber / daß es biß dato unterblieben/ werde ich gemüssiget / Meine großgünstige Herren mit Gegenwärtigen zu belästigen/ und dienstlichen zu bitten/zwischen mir und meinem Schuldner ehestes einen Termin anzusetzen / Ihn zur Recognoscirung/ oder eydlichen Diffitirung vorzuladen/und wenn dieses geschehen / mit der gewöhnlichen Hülffe/ auf dem Fall unterbliebener gütlicher Zahlung zu verfahren/Solches verschulde ich hinwiederum/etc.

II. Citatio. Qvamvis enim vulgò & communiter Judices, simul atqve instrumentum debiti viderint & legerint, præceptum faciant executivum de solutione faciendâ in certo termino Judicatis per legem dato; annexâ comminatione paratæ executionis, ad qvam videndam & opponendas suas exceptiones citant Reum; adhibent tamen saniores Judices, priusqvam veniant ad præceptum executivum, aliam qvoqve cautelam,

lam, qvæ tanqvam securior amplectenda est, qvod nimirum ante omnia citant Debitorem cum Creditore ad suam audientiam, ibiq́ve prævià documentorum recognitione ab ipso Reo factà summariè cognoscant de causâ, cognitoq́; debitò liqvidò comminantur Reo vel oretenus, vel in scriptis executionem faciendam adversus eum in certo Termino, nisi ipse interim satisfaciat Creditori. Nec obstat, qvòd in causis summariis sola facti veritas, omissô Juris Civilis ordine, inspici & attendi debeat; siqvidem non inde seqvitur, omitti posse citationem, tanqvam Juris Naturalis inventum, Coler. *de Processs. Execut. part. 3. c. 7. n. 1.* Sed dices fortè, imò præceptum executivum Judicis esse instar citationis, cùm & illud vocitet Reum ad recognitionem instrumenti reproducendi, & ad opponendum causas & exceptiones, si qvas ille habere existimat, qvare executio fieri non debeat. Verùm an nescis tale mandatum pro facienda executione potiùs in eventum non factæ solutionis sententiæ definitivæ vim obtinere? Citatio enim principaliter concernit Terminum recognitionis, Præceptum verò executivum Terminum solutionis; Uti autem recognitio præcedere debet ipsam so-

 lutio-

lutionem & executionem, ita & citatio ejuscemodi jussum Judicis executivum. Et hic modus procedendi extra controversiam hodiè obtinet in plerisqve Judiciis, imprimis curiarum Provincialium, sicut ex dicendis patescet. ¶ Circa formulam citandi superioribus reqvisitis hoc notandum accedit, qvòd ibi omninò recognitionis vel juratæ diffessionis mentio fieri, simul summarius tenor causæ propositæ per Creditorem, & qvalisqvalis petitionis ipsi inseri debeat, qvò reus instruct⁹ venire, nec Terminum non recognoscens instrumentum tanqvam ad hoc non citatus circumducere possit.

Formula Citationis secundùm stylum Curiæ nostræ Provincialis ita concipi solet:

DEs Fürstl. Sächs. gemeinen Hof-Gerichts zu Jena verordneter Hof-Richter / und Fürstl. Sächsischer geheimbter Rath zu Altenburg / ich Hans Friederich von Brand entbiete euch/dem Ehrenvesten N. von N. meine freundliche Dienste/und füge euch hiermit zu wissen / daß sich N. N. wegen seiner bey euch habenden Schuld-Forderung nicht allein klagbar über euch anher beschwe-

schweret / sondern auch um Erlangung derselben mich um Citation an euch uf vorstehendes Hof-Gericht Viti solcher gestalt billich angelanget / wie ihr auß dem Beyschlüssen umständig und mit mehrerm zu vernehmen. Wenn ich ihme denn solch sein Suchen füglich nicht verweigern könnē; So citire, lade und heische / Krafft tragenden Richterlichen Ammts/ich euch hiermit endlich und peremptoriè, daß ihr den Montag nach Viti, so der 17. Julii, ehestes, geliebts GOtt / seyn wird / zu rechter früher Tage-Zeit allhier zu Jena uffn Raths-Hause an gewöhnlicher Gerichts-Stelle/vor euch/oder durch einē hierzu insonderheit genungsam gevollmächtigten unaussenbleibende erscheinet / und euch angebet/geschickt/Brieff und Siegel/ so Kläger produciren wird / gebührlich zu recognosciren / und darauf in Entstehung der Güte / der geklagten Schuld-Forderung halber mit Gegentheil in Rechten nach Hof-Gerichts Gebrauch zu verfahren/ von Munde in die Feder zu versetzen / zum Urtheil zu beschliessen / und desselben publication gewärtig zu seyn/mit Verwarnung / ihr erscheinet alsdeñ oder nicht/daß dennoch nichts destoweniger uf Gegentheils Ansuchen in der Sachen ergehen soll/ was recht ist.Geschehen und gegeben zu Jena den 7. Maji, Anno 1639.

III. Libelli oblatio. Qvalis libellus in Processibus summariis obtineat, superiùs jam Membr. 3. part. gen. §. 8. diximus.

Formula libelli.

VOr denen zur Fürstl. Sächs. Regierung zu N. Gnädigst verordneten Herren Cantzler und Räthen / seinen hochgeehrten Herren/ erscheinet N. N. Bedancket sich anfangs gehorsamlich / daß dieselben auf sein beschehenes Ansuchen heutigen Termin zur Tagfart wider N. N. præfigiren wollen/Bedinget sich alle und iede Beneficia Juris, sonderlich aber / welche ihm in hoc passu am vorträglichsten seyn können oder mögen/ und saget nechst diesem kürtzlich/ daß ob wohl N. N. ihm schon vor langer Zeit 10000. Reichsthl. anheisig und ihm mit nothwendigẽ Consens des Lehn-Herrn und nechst Mitbelehnten das Gut N. zum Unterpfand verschriebẽ/ihme eine Obligation außgehändiget/ und das Capital nebenst dem Interesse a tempore moræ und andern Schäden und Unkosten binnen gewisser Zeit zu erstatten versprochen worden/ dennoch solches alles/ungeachtet tempus solutioni destinatum wohl dreymahl verflossen/ biß dato unterblieben/

Dan-

Dannenhero Kläger Ursache bekommen/diesen Summarischen Execution-Processs wider Beklagten zu erheben; Fordert deßwegen von ihm richtige Recognition oder eydliche Diffession, des Documents sub Signo D, welches er zu dem Ende hiermit produciret haben will/ und wenn dieses zu Werck gerichtet worden / bittet Kläger in Rechten zu erkennen und außzusprechen / daß Beklagter binnen Sächsischer Frist die libellirte Post an Capital und Interesse, Schäden und Unkosten nach der Liqvidation sub A. zu zahlen schuldig/ In Verbleibung dessen aber mit der schleunigen Hülffe wider ihn zu verfahren/und keine fernere Verschleiffung ihm zu verstatten sey/Imploriret Nobiliss. Judicis officium mit Vorbehalt.

Atqve ita vidimus Processum executivum in Genere; perpendemus nunc eum in specie, & qvidem in casu contumaciæ formandum. Qvod, ut eò felicius expediatur, seqventes annotabimus regulas:

I. Actore emanente, Reus eò, qvem suprà expressimus, modò; Reò verò non comparente Actor formulà hujuscemodi contumaciæ accusationem instituat:

Accuſationem Contumaciæ.

ES hätte zwar Kläger ſich gäntzlich eingebildet/es würde Beklagter in geſtrigen Termino erſchienen/und der außgewürckten Citation, ſo ihm nach Auſſage des geſchwornen Botens richtig inſinuiret worden/ſchuldige Folge geleiſtet haben/ Nachdem aber Kläger hierauf biß heute vergeblich gewartet/

Als accuſiret er auſſengebliebenen Beklagten Ungehorſam/ in beſtändigſter Form Rechtens/ liqvidiret nachfolgende Unkoſten/und bittet hierauf in Rechten zu erkennen und außzuſprechen / daß Beklagter nach anderweit peremptoriſcher Vorladung bey Straf Ungehorſams zu erſcheinen/ das producirte Document zu recognoſciren / oder eydlich zu diffitiren / mit außdrücklicher Verwarnung/daß ſolches in Verbleibung deſſen pro recognito zu halten / und weil dieſes dißmahl unterblieben / die auf dieſen Termin aufgeſchwollenen Unkoſten zu erſtatten ſchuldig ſey/Stellet alles auf Rechtliches Erkäntnüß / und ſchlieſſet in Namen GOttes zu einem erfreulichen Urtheil.

Concluſum.

II. Accuſatâ hoc modo Rei contumaciâ *Judex plerumqve* f) ita pronunciare ſolet:

Urthel.

Urthel.

Uf erhobene Summarische Execution-Klage / beschuldigten Ungehorsam / und ferner Einbringen N. N. Klägern an einem/und N. N. Beklagtē am andern Theil/erkennen wir vor Recht/daß Beklagter nach anderweit peremptorischer Citation zu erscheinen / das producirte Document zu recognosciren/oder eydlich zu diffitiren schuldig/mit Verwarnung/ daß in Entstehung dessen / dasselbe pro Recognito geachtet werden soll/auch weil solches anietzo verblieben / die Unkosten dieses Termins klagenden Theil uf vorhergehende Liqvidation, und erfolgte unsere Moderation zu erstatten schuldig/V. R. W. Publiciret und eröffnet den 7. Maji um 10. Uhr vor Mittage/ Anno 1639.

f) In nostris judiciis tam superioribus, qvàm inferioribus modus pronunciandi est talis:

Auf Vorbringen und beschuldigten Ungehorsam N. Klägern an einem/wider Aussenbleiben N. anders Theils/etc. Daß Beklagter die Unkosten dieses Termins/nach vorgehender Liqvidation und Richterlicher Ermässigung Klägern zu erstatten/und auf die wider ihn erhobene Klage sich einzulassen/ auch die libellirte und sub lit. A. und B. originaliter producirte Documenta sub pœnâ recogniti zu recognosciren schuldig.

Vel

Vel omisſis verbis: ſub pœnâ recogniti:

In Verbleibung deſſen/werden dieſelbe pro recognitis billich gehalten.

III. Non obſtante hâc ſententiâ, Reus ſeſe ſpontè ad recognoſcendum offerre haud tenetur, ſed reqviritur neceſſariò, ut Actor Reum ad recognoſcendum citari, & terminum ipſi denominari petat; ſecus publicatæ ſententiæ ſatisfacere minimè cogitur, nec pro contumace habetur. Qvocircà Actor pro extrahendo alio termino hôc modò ſupplicare poterit:

P. P.

Inſonders Hochgeehrte Herren/

ES iſt in Puncto Debiti zwiſchen mir Klägern eines / und N. N. Beklagten anders Theils ein Urthel/ dieſes Inhalts publiciret worden: (Verba ſententiæ:)

Wann dann ſolches nunmehro ſeine verbindliche Krafft Rechtens erlanget / Als ergehet an meine Hochgeehrte Herren mein dienſtliches Bitten/ Beklagten dahin anzuhalten / daß er dem eingeholten Urthel/und auf einen anberaumten anderweitigen Termin außgelaſſener vorigen Citation gehorſame Folge leiſten möge; Hievor beharre ich iederzeit / ꝛc.

IV. Ju-

IV. Judex ſic imploratus defert petito Actoris, & Citationem confici mandat.

Formula illius in Curiâ noſtrâ Provinciali hæc uſitata eſt:

P. P.

Und füge euch hiermit zu wiſſen/daß mich Kläger N. N. bittlich angelanget / euch zu ſchuldiger Folge-Leiſtung des hiebevorn in Termino N. abgewichenen 1639. Jahrs wegen geklagter ſchuldiger 1000. Reichsthaler allhier eröffneten/und in Krafft Rechtens nunmehr ergangenen Urthels anhero vorladen zu laſſen. Wenn denn billich daß der Proceſs befördert werde / ſo citire, lade und heiſche ich Krafft tragenden Richterlichen Ammts euch hiermit endlich und peremtorie, daß ihr zu rechter früher Zeit allhier zu Jehna erſcheinet/ und euch angebet/geſchickt / obangeregten Urthel zu Folge/Brieff und Siegel zu recognoſciren/ ſo wohl uf Deſignation neulichſt adjudicirter Expenſen/ euch einzulaſſen/ in Rechten nach Hof-Gerichts Gebrauch zu verfahren.

V. In ipſo Termino iterum Actor documentum in originali producere, nec non initium facere tenetur, hiſce præter propter formalibus: Einbracht.

Kläger

ERscheinet in heutigen anderweit anberaumten Termino, mit gewöhnlicher Bedingung/ abermahls/ beruffet sich geliebter Kürtze wegē auf das/ den (inseratur dies) publicirte Urthel/ produciret abermahl zur Recognition das Original der Obligation sub signo D nebenst der Liqvidation derer ihm zuerkanten Expensen, erwartet hierauf Beklagtens Gegenantwort und gebetener Recognition, auch Außzahlung der Unkosten/ und behält sich rechtliche Nothdurfft bevor.

VI. Reo iterum emanente Actor contra eum accusatione contumaciæ rursus procedat necesse est.

Accusatio Contumaciæ.

NAchdem Beklagter in heutigen Termino abermahl ungehorsamlich aussengeblieben/ und Klägern biß nach 4. Uhren vergeblich warten lassen:

Als wird er genöthiget/Beklagtens Ungehorsam in optimâ formâ anzuklagen / Bittet darneben bey so frevelhafften Ungehorsam in Rechten zu erkennen und außzusprechen / daß nunmehro das producirte Document pro recognito billich zu halten/und sey dahero Beklagter die libellirte Post/ nebenst

nebenst denen ufgeschwollenen Zinsen binnen Sächsischer Frist / bey Vermeidung schleuniger Hülffe zu bezahlen/und die Unkosten/ so wohl vorigen als ietzigen Termins / nach beschehener Liqvidation und erfolgter Moderation zu erstatten schuldig / Stellet alles auf Rechtliches Erkäntnüß/ und beschleust in Namen GOttes zu einem obsiegenden Urthel.

Conclusum.

VII. Et tunc *in plerisqve Judiciis* g) fertur sententia definitiva hujus tenoris :

Urthel.

Uf beschuldigten Ungehorsam / übergebenen Expens-Zettel/ und ferneres Einbringen in Sachen N. N. Klägers an einem / N. N. Beklagten am andern Theil / erkennen wir vor Recht/daß nunmehro producirtes Document pro recognito zu achten; Dannenhero Beklagter/ die libellirte Post nebenst den ufgeschwollenen Zinsen binnen Sächsischer Frist bey Vermeidung schleuniger Hülffe zu bezahlen/und sammt den Unkosten vorigen Termins/ welche hiermit willkürlich und ohne Eyd uf 18.fl.6.gr. gemässiget werden/ auch

die ietzigen verursachten Expensen uf vorhergehende Liqvidation, und erfolgete unsere Moderation Klägern zu erstatten schuldig/ V. R. W.

g) In his terris sententia hoc modo concipitur:

Auf Klage und beschuldigten Ungehorsam N. Klägern an einem/wider Aussenbleiben N. Beklagten anders Theils/rc. Daß die unterm dato &c. Originaliter producirte Documenta nunmehr billich pro recognitis gehalten werden/und ist dahero Beklagter/Inhalts derselbẽ/die libellirte 1000. Rthl. Capital sammt denen vonZeit des Verzugs aufgelauffenen Interesse, wie auch die in dieser Sache aufgewendete Unkosten/nach vorhergehender liqvidation und Richterlicher Ermässigung Klägern/ bey Vermeidung der Hülffe/abzustatten schuldig.

Vel:

In Manglung gütlicher Entrichtung / wird ihme hierzu gebührend billich verholffen.

§. II.

De Processu Executivo primæ Instantiæ, in casu Comparitionis partium formando.

Et hic certæ observandæ veniunt regulæ: qvarum

I. UTroqve & Actore, & Reo comparente, Actor primò omnium libellum summarium proponat; Reus verò vel exceptiones,

nes, ſi qvas habet, ſolùm opponit, vel documentum productum ſtatim abſolutè recognoſcit, vel ſalvis exceptionibus recognoſcit, easqve ſimul opponit, vel planè non recognoſcit, ſed diffiteri mavult, vel nec recognoſcit, nec diffitetur.*

* *Verùm h. l. qværitur, qvænam exceptiones admittantur? Eqvidem in Forò Saxonicò communi communis interpretum videtur eſſe ſententia, qvasvis exceptiones notorias & in continenti liqvidabiles pro impediendâ executione opponi poſſe. Sed in Electoratu noſtro rem dubiam facit maximè Ordin. Proceſſ. tit. 39. §.* Wenn aber das Urtheil. *ibi:* und ſoll keine andere *Exception,* als *ſolutionis & compenſationis* darwider zugelaſſen/ꝛc. *Ex qvibus verbis Finckelth. Obſervat. 119. voluit evincere, has duas ſolas pro impediendâ executione admitti. Carpz. lib. 2. Reſponſ. 2. oſtendit & alias non prohiberi. Qvicqvid verò ſit, hanc litem hodiè deciſam habemus in Noviſſ. Deciſ. 2. ita ut qvælibet executionem qvidem impedire poſſint, ſed tamen cum aliqvo diſcrimine. Solutionis & compenſationis exceptio ſufficit, ſi in ipſâ executione opponantur, cùm reliqvas omnes ſtatim* intrà ſeptimanas tres *b*), *à tempore inſinuati libelli computandas, opponi oporteat, aliàs rejiciuntur, & reus cum iis ad reconventionem remittitur.*

b) Idqve obtinet, ſive citato allegatio exceptionum in citatione injungatur, ſive non. Fit autem ea in ſcriptis h. m:

P. P. Es iſt mir vor etlichen Wochen eine Citation nebenſt einer Executions-Klage/ ſo N. wider mich angeſtellet/ inſinuiret worden. Damit nun offenbahr werde/ daß dieſe Klage gantz ungegründet/ ſo will ich/ mit Vorbehalt der dilatoriſchen Exceptionen/ als cautionis pro reconventione, Illegitimationis, libelli inepti, vermeynten Klägers/ ſo wohl exceptionem tituli deficientis, als auch actionis nondum com-

competentis, ingleichen conditionis non adimpletæ, opponiret haben; Bittende/ diese ad Acta zu legen/ und solche bey dem künfftigen Termin zu beobachtẽ.

Qvemadmodum autem hoc casu necesse est, ut citato Terminus legalis indulgeatur: Ita is, qvoad exceptionum allegationem, dilationem potest petere h. m:

P. P. Ob ich wohl auf die mir insinuirte Citation, und von N. angestalte beygelegte Klage meine Exceptiones binnen dreyen Wochen gerne einschicken wolte/ so kan ich doch hierzu nicht gelangen / weil die nöthigen Documenta N. bey sich hat/ und solche mir/ laut der Beylage/ nicht außantworten will. Gelanget demnach an den Herrn mein dienstliches Bitten / er wolle deßhalben mir noch eine halbe Sächsische Frist einräumen/ etc.

II. Exceptiones dilatorias, qvibus & exceptio libelli sive procesśus summarii, puta, qvòd causa hæc vel illa non possit summariè tractari, annumerari potest, oppositurus, suprà traditis utatur formulis.

III. Documentum hisce formalibus recognosci poterit:

P. P.

Mit Vorsetzung solcher Bedingung kan Beklagter zwar in keiner Abrede seyn / daß er von Klägern die libellirte Post/ als ein Anlehn/ zu sichern Händen empfangen/ und deßwegen die anietzo producirte Obligation von sich gestellet.

Reco-

Recognosciret auch dannenhero dieselbe in Hoffnung / er werde hierdurch der außgelassenen Citation sattsame Genüge geleistet haben. Nachdem aber notorium, welcher Gestalt Beklagter durch das verderbliche und dranckselige Kriegs-Wesen in das äusserste Verderben und Ruin gerathen/daß ihm auch unmüglich fallen will/ die libellirte so hohe Post auf einmahl gäntzlich abzutragen / wiewohl er solches zu thun von Grund seiner Seelē wündschet/Als bittet er mit der schimpflichē Execution ihn vor dieses mahl zu verschonen/ hingegen aber eine verträgliche Dilation zu verstatten/ und immittelst zu gütlicher Handlung und Transaction eine Commission großgünstig anzuordnen / unterwirfft sich allen falls Rechtlichen Erkäntnüß/und behält sich Rechtliche Nothdurfft ferner bevor.

IV. Actoris deinde seqvatur Replica:

Kläger.

Gleich wie er solennissimè acceptiret, daß Beklagter die gesuchte Recognition gebührend zu Wercke gestellet/also protestiret er hiermit zum aller feyerlichsten wider die gesuchte Dilation-und Commissions-Anordnung/ in Betrach-

trachtung hierunter muthwilliger Verschleiff und sonderbares Nachtheil Klägern zugezogen werden würde / repetiret mit solcher Protestation voriges Petitum, mit Vorbehalt.

V. Reus ita duplicabit:

Beklagter

ACceptiret gleicher Gestalt / daß Kläger mit der geschehenen Recognition zu Frieden / will aber nimmermehr hoffen / daß er in Erwägung voriger Ursache die Dilation ihm versagen / oder die gebetene Commission verhindert werde / thut deßwegen nochmahls gebührende Ansuchung / und behält sich seine Nothdurfft bevor.

VI. Actor pergit hâc ratione triplicando:

Kläger

WEichet von seinem vorigen Suchen nicht in geringsten ab / protestiret wider die gesuchte Dilation und Commission nochmahls zum beständigsten / und weil auß Beklagtens Vorbringen allenthalben so viel erscheinet / daß er das geringste mit Bestand nicht einzuwenden / Als repetiret er nochmahls priora, und schleust / da Neuerung verbleibet / zu einem ersprießlichen Urthel.

VII.

VII. Concludit denique hoc modo Reus:

Beklagter

Beruhet concludendo bey seinem in bißherigen Gesetzen allbereit gethanen fest-stehentlichen Suchen/nicht zweiflend/die Herren Urthels-Verfassere werden auf den notorischen elenden Zustand/in welchen Beklagter stecket / ihr Absehen richten / die Gelindigkeit der Schärffe vorziehen / Gegentheils Suchen in sententionando nicht beobachten/sondern vielmehr die gebetene Dilation und Commission vor billich erachten / Gestalt er denn / in ungezweiffelter Hoffnung dessen/ in seinem Bitten gleichförmiges Urthel erwartet.

Conclusum.

VIII. Sententia *plerumque fertur talis* i):

Auf geschehene Recognition, vorgeschützte Exception und ferner Einbringen in Sachen N. N. Klägern an einem / N. N. Beklagten anders Theils erkennen wir vor Recht / daß nunmehro das producirte Brieff und Siegel zur Gnüge recognosciret, dannenhero Beklagter die libellirte Post binnen Sächsischer Frist bey Vermeidung schleuniger Hülffe/nebenst den aufgelauffenen Zinsen zu bezahlen/auch sammt den zuerkan-

ten Expensen, welche hiermit willkürlichen und ohne Eyd uf 8. fl. gemässiget worden / gleicher Gestalt die ietzo verursachte Unkosten uf unsere Moderation Klägern zu erstatten schuldig / V. R. W.

i) Formula autem sententionandi in his locis est hæc:

Auf Klage und erfolgte Gesetze N. Klägern an einem / N. Beklagten anders Theils / ꝛc. Dieweil Beklagter die untern dato &c. originaliter producirte Obligation recognosciret, so ist er auch / Inhalts derselben / das libellirte Capital sammt denen von Zeit des Verzugs aufgelauffenen interesse, wie auch die in dieser Sache aufgewendete Unkosten / so auf 9. fl. 4. gr. 3. pfennig gemässiget werden / Klägern / bey Vermeidung der Hülffe / zu erstatten schuldig.

Si verò reus sine recognitione confiteatur, sententia est talis:

Auf Klage / Antwort und erfolgte Gesetze ꝛc. dieweil Beklagter der libellirten 100. Rthl. geständig / so ist er auch selbe / nebenst denen von Zeit des Verzugs aufgelauffenen Interesse, Klägern abzustatten schuldig / in Mangelung gütlicher Entrichtung / wird ihme hierzu gebührend billich verholffen.

IX. Reus *salvis exceptionibus* k) instrumentum recognoscens exceptiones illas exprimere & *in continenti probare* l) tenetur. In continenti apud Saxones dicitur aliqvid probari, si integrè & plenè intra Terminum executioni præfixum, h. e. sex Septimanas & tres Dies., binnen Sächsischer Frist *instrumentis liqvidis*, m) vel ipsius partis

partis confessione, non verò vel testibus, *vel juramento* n) probatur. *part. 1. Constit. Elector. 8.* vers. Jedoch / daß dieselbe ex confessione partis, productis Instrumentis, oder sonst ex actis conventionis dermaßen liqvida und kund sey / damit es fernerer und sonderlicher Probation und Außführung derhalben nicht bedürffe / vid. Carpz. ibid. *Definit. 13. & 27.* v. g. si qvis *exceptionem compensationis* o) opponere vellet, hâc uti posset formulâ:

k) Qvæ reo qvandoqve per sententiam reservantur:

Daß Beklagter / seines Vorwendens ungeacht / die sub lit. A. producirte Obligation zu recognosciren, oder endlich zu diffitiren schuldig / es werden ihme aber seine darwider habende Exceptiones, so viel deren erheblich / billich vorbehalten.

Vel:

Es ist ihme aber / nach geschehener recognition, seine Exceptiones, so viel derselben erheblich / einzuwenden unbenommen.

Vel:

Er wird aber nach beschehener recognition mit seinen Exceptionibus, so viel derē erheblich / billich gehöret.

l) Hinc formula pronunciandi:

Daß Beklagter seine eingewante Exception in continenti und in Sächsischer Frist beyzubringē schuldig.

m) Idqve reo qvandoqve per sententiam injungitur:

Daß Beklagter seine eingewante Exception durch Urkunden in Sächsischer Frist beyzubringen schuldig.

n) Sin ergò reus vel de solutione, vel de aliâ exceptione juramentum actori deferat, ita contra eum excipi potest:

Kläger

Hätte vermeynet/es würde Beklagter seine vermeynte Exceptiones dergestalt/ und wie in Execution-proceß bräuchlich/ durch richtige Documenta bescheiniget haben/ muß aber nun sehen/ daß Beklagter solcher halben das jurament deferiren wollen/ Welches aber in processu Executivo nicht statt hat. Carpz. in Process. *tit. 22. c. 4. n. 18.* Bittet demnach/ ihn darmit abzuweisen/ hingegen zu Bezahlung der libellirten Forderung anzuhalten.

Id qvod fit per talem sententiam:

Daß Beklagter/ seines Vorwendens ungeacht/ die libellirte 100. Rthl. Capital, nebenst denen aufgelauffenen Zinsen/Klägern zu bezahlen schuldig/und hat die Eydes delation dißfalls nicht statt.

o) Qvod si actor eam admittere nolit, pronunciatur:

Daß Beklagter mit der vorgeschützten compensation billich zu hören/und ist Kläger / seines Vorwendens ungeacht / die producirte Documenta zu recognosciren, oder eydlich zu diffitiren schuldig.

Idem obtinet, si opponatur exceptio solutionis, sin verò summa soluta vel compensanda sit minor, qvàm ea, qvæ ab actore petitur, sententia ita concipitur:

Daß Beklagter die libellirte 100. Rthl. nach Abzug 60. Rthl. Klägern zu bezahlen schuldig.

P.P. Und

P. P.

Und ist der libellirten Schuld allerdings geständig/erinnert aber exceptivè, daß Kläger Beklagten ex Contractu Emptionis Venditionis auch 1000. Rthl. nach Außweisung gegenwärtiger Obligation, welche hiermit zur Recognition in Originali vorgeleget wird/ anheisig wird / Wann dann unläugbaren Rechtens/qvod compensatio, si in continenti probari possit, paratam executionem impediat, und dieses anietzo beschehen / Als opponiret Beklagter Klägern hiermit gemeldte Exceptionem Compensationis aufs beständigste/ und bittet ihn cum Refusione Expensarum von der angestalten Klage loß zu zehlen.

Kläger

Stellet mit Wiederholung voriges Einbringens Gegentheils Mandat dahin und zu Rechtlichen Erkäntnüß/ räumet immittelst nichts ein/so ihm præjudicirlich fallen möchte/ und ersiehet über diß mit grosser Verwunderung/ wie Beklagter sich unterfangen/Exceptionem Compensationis ihme zu opponiren/ und dadurch die schuldige Zahlung der anheisigen Post zu Klägers höchsten Præjudiz zu hindern/wiewohl ohn einigen

Grund / denn ob wohl in denen Rechten klärlich versehen / qvòd unusqvisqve Creditorem suum petentem submoveat, si paratus sit compensare, *per l. 2. ff. de Compens.* so ist doch keine Compensatio pro tali verè zu achten/nisi causa, ex qvâ compensatur, liqvida sit, & non multis ambagibus innodata, *l. ult. C. eodem.* nec liqvidi cum illiqvido fit compensatio, dahero sich Beklagter des Beneficii Compensationis durchauß nicht zu getrösten; Zwar ist Kläger der Schuld / so Beklagter bey ihm prætendiret, in keiner Abrede / dabey aber wohl zu mercken / daß die Tagzeiten / auf welche er zu unterschiedener Zeit solche abtragen soll / noch lange nicht fällig/und dahero Respectu der bey Beklagten gesuchten Post ein Debitum merè illiqvidum; zu dem ist Beklagter noch schuldig / Klägern wegen des in Streit gezogenen Brunnes versprochene Gewehr zu leisten/ Ehe nun dasselbe zu Werck gestellet wird/kan sich Kläger zu einigen Abtrag [illegible] nicht verstehen/und wird dahero die Compensatio certi cum incerto ebenmässig aufgehoben und zurücke geleget. Vor ietzo anderer und mehr Ursachen/ warum mehr-gedachte Compensatio nicht statt finden könne/zu geschweigen/ In Erwägung dessen fordert Kläger die Recognition der producirten Docu-

Documenten nochmahls / und bedinget sich seine Nothdurfft vorzubehalten per expressum.

Beklagter

ACceptiret mit gewöhnlichen Formalien/ daß an seiner Vollmacht nichts zu erinnern gewesen sey; kan Rechtlichen Außspruch dißfalls wohl leiden / Immittelst aber excipiendo nicht unerinnert lassen/daß ein lauterer Ungrund/ wenn gesaget wird / es beruhe die Beklagten von Klägern schuldig-gewordene Post auf lauteren/und noch nicht verfallenen Tag-Zeiten; das Widerspiel bezeuget der dißfalls aufgerichtete und hiermit ad Acta gelegte Kauff-Brieff: So viel den also genanten streitig-gemachten Brunnen betrifft / beruhet solches in Facto, und kan/ehe solches zur Gnüge beygebracht worden / Beklagten zum Nachtheil in gantz keine Consideration gezogen werden/ Dahero falsch/daß eine Schuld Respectu der andern/ liqvida und certa, die andere aber in illiqvido & incerto bestehe/anietzo zu geschweigē / daß auf beyden Seiten Klägers Brieff und Siegel vorhanden seyn. Nun denn auß diesen allen klärlichen erhellet / daß Gegentheils Vorbringen gantz keinen Grund habe/Als hoffet er / er werde mit seiner vorigen Exception nochmahls gehöret / und von dieser Klage absolviret werden. Klä-

Kläger /

NAchdem er über alles Verhoffen erfahren muß / daß Beklagter das producirte Brieff und Siegel weder recognoſciret noch eydlich diffitiret, wird genöthiget / Beklagtens Ungehorſam zu accuſiren und anzuklagen; Contumaciret ihn auch hiermit/und Krafft dieſes nach gewöhnlicher Art / mit Bitte / in Rechten zu erkennen und außzuſprechen/daß Beklagter nach anderweit peremptoriſcher Ladung / bey Strafe Ungehorſams/zu erſcheinen/und/ſeines Vorwendens ungeacht / Brieff und Siegel zu recognoſciren oder eydlichen zu diffitiren mit Verwarnung / daß in Verbleibung deſſen / ſolche pro recognitis geachtet werden ſollen; Auch weil ſolches anietzo verblieben / die Unkoſten dieſes Termini zu erſetzen ſchuldig. Nec obſtat, was Beklagter von denen noch nicht fälligen Tagzeitē vorzugeben ſich nicht ſcheuet/ man ſehe nur den producirten Kauff-Brieff an/ auß ſelben wird das Gegenſpiel überflüſſig erhellen. Gleiche Bewandnüß hat es auch mit dem in Anſpruch genommenen Brunn / indem jo mehr als Landkündig und Klägers Beutel allbereit recht erfahren / allbereit auch Gegentheilen propter evictionis præſtationem denunciret worden / was vor

vor ein schwerer Procels sich dißfalls entsponnen. Bey welcher Bewandnüß denn Kläger priora repetiret, und cum imploratione Nobiliss. Judicis officii & reservatione qvorumcunqve Jurium, und da Neuerung verbleibet/ zu einem erfreulichen Urthel geschlossen haben will.

Beklagter

KAn nicht absehen/ mit was Fundament Kläger eine so unzeitige Ungehorsams-Beschuldigung/ an statt/ daß er sein Jus besser mit Rationibus proseqviren sollen denen Acten anfügen können/ Bittet nur selbe in sententionando gäntzlich zu übergehen; Inzwischen bleibet er bey vorigen Einwenden/ Negiret iedoch dabey/ daß wegen des streitig gemachten Brunnens ihme iemahls lis denunciret worden/ und gleich wie dieses ungrund/ also ist den Rechten auch nicht gemäß/ daß man die Kauff-Gelder so simpliciter zu rücke behalten könne/ in Betrachtung Beklagter nicht alleine mit unbeweglichen Gütern angesessen sondern auch im Uberfluß deßwegen sattsamen Vorstand zu leisten/ sich hiermit anerboten haben will/ mit nochmahliger Bitte/ *juxta l. 21. C. de Evict.* voriges Suchen zu attendiren/ Stellet dieses alles/ und was

mehr gebeten werden sollen oder können / zu Rechtlichen Erkäntnüß / räumet Gegentheilen nichts ein / und schliesset in Namen des Allerhöchsten zu einem gewündschten Urthel.

Conclusum.

X. EXceptiones ergò, altiorem indaginem reqvirentes, in Processu Executivo non attenduntur, nec sunt impediendæ Executioni, sed illæ Reo usqve *in reconventionem reservantur* p).

p) Mediante tali sententiâ:

Und wird mit seinen Exceptionen in die Reconvention billich verwiesen.

Vel:

Es ist ihme aber nach geleisteter Bezahlung seine Nothdurfft in der Reconvention zu suchen unbenommen.

Item: Es ist ihme aber seine angegebene Forderung gebührend zu suchen unbenommen.

XI. Reus si instrumentum planè recognoscere recusat, & diffiteri mavult, tunc ad ipsum actum juratæ diffessionis certus terminus præfigendus, & Actor citandus est, qvi si reum ad diffitendum admittere nolit, potest testes ad recognoscendum afferre, ut veritatem dicant de manu,

nu, sigillo & de formâ externâ instrumenti. *Tit. 25.* der Chur-Fürstl. Procefs- und Gerichts-Ordnung/ §. ibi: doch / daß derselben interrogatoria non ad merita & contenta instrumentorum, sondern allein uf Hand und Siegel/ und also uf externam formam der Urkunden gerichtet werden.

XII. Reo non recognoscente nec juratò diffitente instrumentum productum, sed diversimodè, ut causam modò protrahat, excipiente, Actor iterum accusabit ipsius contumaciam, & instrumentum pro recognito habere petet; cùm idem sit non comparere, & comparere qvidem, sed non legitime. Et hæc de Processu Executivo primæ instantiæ dixisse sufficiat. Ordo nunc postularet, ut & ipsum in secundâ Appellationis instantiâ formandum considerarem, verùm cùm hìc nulla appareat differentia inter Processum summarium & ordinarium, infrà in cap. 2. de Appellationis Processu rectè instituendo sufficienter agemus. *

* *Anteqvam hinc abeamus, non præter rem erit, prius dispicere, qvibus & contra qvos Processu executivò uti permissum. Atq; illud qvidem indubitatum est, omnes indistinctè Creditores hòc modò experiri posse. De cessionariis verò habendum est, eis hoc procedendi beneficium non denegari, dummodo in instrumento non Creditori tantùm ejusq; heredibus, sed qvibuslibet bonæ fidei possessoribus prospectum sit,* (allen treuen Brieffs-Inhabern,) *& cessiona-*

 rius,

rius, cessionem legitimè factam, fidem fecerit *q*). *Executivè agere permissum est, tum adversus ipsum Debitorem, tum etiam ejus heredes, ita tamen, ut pluribus existentibus* qvilibet ratam *r*) *suam exsolvendo liberetur, nisi pignus seu hypotheca intercesserit. Sed* alia ratio est successoris singularis *s*) *& tertii possessoris, nempe donatarii, legatarii, emtoris, qvi, qvia instrumentô neqve nominatus, neqve comprehensus est, hoc Processu neqvaqvam pulsatur, vid. Carpz. in Process. tit. 22. art. 2. num. 58. seqq.*

q) Sin ergò cesſionem non producat, h. m. excipitur:

Beklagter

Erscheinet/und hat ersehen / daß Kläger wider ihn eine Execution Klage angestellet / und zu dem Ende ein Obligation zur recognition produciret / Weil aber dieselbe auf Klägern nicht gerichtet/ er auch keinen titulum, wie er zu dieser Obligation kommen/ dociret, so wird ihme billich exceptio non competentis actionis opponiret, und/ihn mit seiner Klage abzuweisen/ gebeten.

Et tunc pronunciatur:

Daß Kläger vor allen Dingen / welcher gestalt er die libellirte Obligation an sich bracht / benzubringen schuldig / ergehet also denn in der Sache ferner/ was recht ist.

Si cesſio doceatur, reo poſtmodum recognitio injungitur; ſi doceri neqveat, actor actione ſuâ repellitur.

r) Idqve propter exceptionem diviſionis, qvæ recognitioni ſactæ annecti poterit ſeqventem in modum:

Beklagter

Kan zwar seines Vatern Hand und Siegel nicht in Abrede seyn/will auch solche darvor recognosciret haben:

haben: Erinnert aber hierbey / daß er noch mehr Mit-Erben habe/und also die libellirte Forderung nicht alleine zu bezahlen schuldig / welches er denn in concipiendâ sententiâ zu beobachten bittet.

Quod etiam fit, & hinc ita pronunciatur:

Dieweil Beklagter die untern dato &c. originaliter producirte obligation recognosciret, so ist er auch/ Inhalts derselben/ die libellirte 100. Rthl. nebenst denen aufgelauffenen Zinsen/ iedoch weiter nicht/ als nur zu seinem Antheil/ Klägern / bey Vermeidung der Hülffe/ abzustatten schuldig.

Si autem heres unus possideat pignus, divisionis exceptio non attenditur, *l. 2. C. si unus ex plurib. heredib.* Hinc Creditori contra divisionis exceptionem seqventia movere licet:

Kläger

Weiß sich selbst zu bescheiden/ daß Beklagter / als Erbe/ die libellirte Forderung alleine zu bezahlen nicht schuldig. Weil aber das Gut/ darauf diese Forderung versichert/ er Beklagter alleine besitzet / so kan er der gantzen Bezahlung sich nicht entbrechen / oder aber uns Klägern das Gut so lange abtreten/ biß er darauf bezahlet; Bittet demnach Kläger/ Beklagten zu Abtretung des Unterpfands/ oder zu Bezahlung der 100. Rthl. anzuhalten.

Idque fit per seqventem sententiam:

Daß Beklagter/ seines Vorwendens ungeacht / das verpfändete Gut Klägern zu seiner Befriedigung abzutreten/ oder die libellirte Forderung zu bezahlen schuldig.

r) Hic enim nec formaliter, nec virtualiter, nec verè, nec repræ-

 senta-

sentativè in instrumento continetur, adeoqve opponere potest Exceptionem ; *Non sum nominatus in instrumento*; eamqve seqventem in modum allegare:

Beklagter

Hat sich nicht genungsam verwundern können / daß Kläger wider ihn eine Executions-Klage angestellet/ und deßhalben sich auf eine von N. außgestalte Obligation beruffet; Gleichwie er nun deßhalben Exceptionem non sum nominatus in instrumento opponiret, also/ und weil er Klägern gantz nicht / weder ex Contractu, noch sonsten obligirt, stehet auch demselben Exceptio non competentis im Wege / Und bittet demnach Klägern mit seinem Suchen abzuweisen.

Sententia, qvæ seqvitur, est talis:

Daß die Execution-Klage wider Beklagten nicht statt hat. Vel:

Daß Beklagter auf die Klage/ immaßen sie anbracht/ sich einzulassen nicht schuldig.

MEMBRUM II.

SECTIO SECUNDA

De

PROCESSU ARESTI. *

PRocessus Aresti sive Arestatorius & Summarius, & certo respectu etiam ordinarius est, cùm sese accommodet ac transformet ad naturam actionis mediante Aresto intentatæ, ita, scil. ut si actio per se summaria vel executi-

va,

va, & Areſtatorius Proceſſus ſapere & inducere debeat naturam Summarii & Executivi Proceſſus. Sin verò Actio neqvaqvam ſummariter pertractanda, ſed ordinariâ & ſubtili indigeat determinatione, Proceſſus qvoqve Areſti efficitur ſolennis & ordinarius. Suſpensò Proceſſu Areſtatoriò ordinariò agemus nunc de Proceſſu Areſti Summario, qvem conſiderabimus & in Genere & in Specie: In genere qvoad certos actus communes & generales; In Specie tùm reſpectu primæ, tùm reſpectu ſecundæ Appellationis inſtantiæ, & tàm in caſu partis alicujus contumaciter emanentis, qvàm in caſu utriusq; partis in loco Judicii comparentis.

* *Areſtum Germ.* Kummer / *eſt remedium Juri Civili incognitum, imò contrarium, qvippe qvò conſtanter ab executione initium fieri prohibetur. Moribus Saxonicis introductum eſt, & benè diſcernendū tùm à ſeqveſtratione, tùm à præceptô, de non alienando. A ſeqveſtratione differt, nam hæc conſervationem tantùm bonorum Debitoris reſpicit, ne invertantur, aut ſtatu & locô ſuô moveantur: ſed Areſtum longè plus Creditori tribuit, nimirum pignus prætorium & jus reale ac prioritatis. Qvod notandum eſt contra Colerum de Proceſſ. Exec. p. 1. c. 2. n. 184. hæc duo confundentem. A præceptô de non alienandô differt; nam hoc qvidem res ipſas ſeveriore modô afficit, Creditori autem tàm potens Jus non conciliat ac Areſtum, Sc. præceptum de non alienandô efficit, ne res diſtrahatur, ita ut omnis alienatio de factô ſubſecuta inutilis ſit & nullius momenti.* Areſtata verò bona diſtrahere prohibitum *t*) *non eſt. Rurſus Areſtum Jus reale ac prioritatis tribuit, ſed hoc non tribuit præceptum de non alienandô.*

t) Si

t) Si ſcilicet nulla facta ſit areſtato areſti impetrati notificatio. Ordin. Proc. *tit. 48. in pr.* factâ autem denunciatione diſtractio omninò interdicitur. Ordinat. Proceſſ. *tit. 51. §.* Wenn auch. Carpz. in Proceſſ. *tit. 21. art. 5. n. 1. & ſeqq.*

§. I.

De Proceſſu Areſti Summario in Genere.

EX actibus ad Proceſſum Summarium Areſti neceſſariis generalibus, ſeqventes notandi veniunt Canones:

I. Supplicatio pro impetrando Areſto. *Areſtum* merè Gallicum eſt vocabulum, & ſignificat impedimentum ſive interdictum, qvo res ſuô locô moveri autoritate publicâ vetatur. Germanicè ein Areſt / Verbot / Kummer dicitur. Etymologia ſumpta ab eo, qvòd talis Proceſſus injiciat ſolicitudinem ipſi Debitori; de viis relaxandi Areſtum, Coler. *Præf. Tract. de Proceſſ. Execut. n. 34. 35. & part. 1. c. 2. n. 184.* Deſcribitur *Areſtum*, qvòd ſit remedium qvoddam executivum, & Species manus injectionis, vel impedimentum legale pignoris inſtar obtinens, qvò mediante, Judex aditus, etiam abſente & ignorante Debitore, Creditori de ſuo debito periclitanti

tanti & metuenti, ne alii eum prævertant, ad ipsius instantiam, in qvantum de Jure, tribuit & confitetur Privilegium reale & nexum cujusdam hypothecæ tacitæ ac præventionalis, qvam lex scripta fingit & præsumit in Aresto, Coler. *part. 1. cap. 2. n. 188. & multis seqq.* ubi singula verba eruditè & sufficienter explicat, ut profectò ea, qvæ à Berlichio *part. 1. conclus. 74.* adduntur & annectuntur, videantur esse superflua. Effectus verò Aresti, qvi consistit in hoc, ut Arestans omnibus Creditoribus Chirographariis & personaliter privilegiatis, etiam prioribus & Creditoribus posterius Arestum impetrantibus, *vel postea sub hypotheca* u) expressâ vel tacitâ contrahentibus, præferatur, in verbis definitionis Colerianæ, ET CONFITETUR PRIVILEGIUM REALE ET NEXUM CUJUSDAM TACITÆ HYPOTHECÆ AC PRÆVENTIONALIS, satis superqve continetur & exprimitur. Pro impetrando igitur hoc remedio Executivo supplicatio præcisè reqviritur, cùm Judex non nisi imploratus suum faciat officium, præsertim hoc in passu, ubi processus qvasi ab ipsâ Executione contra

Jus Commune, qvod Debitorem prius legitimè convinci, & deinde ad ſolutionem pulſari & compelli jubet, inchoandus eſt.

u) Id qvidem confirmatur per ordinationem Proceſſus. *tit. 44.* §. Alle dieſe ꝛc. Cum hâc tamen limitatione eſt accipiendum, niſi tacita poſterior habeat annexum privilegium perſonale, qvalis eſt, qvæ competit Mulieri ratione dotis illatæ. Ordin. Proc. *tit. 43. pr.* Cui qvamvis præferatur expreſſa anterior. *d. t.* Ad illam tamen referri non poteſt jus ex areſto impetratum, utpote qvòd hypothecæ expreſſæ apertè contradiſtingvatur. Ordinat. Proceſſ. *tit. 44.* §. Zum Andern. & §. Endlichen. Moller. ad *p. 1. C. 28. n. 82.* Coler. in Proceſſ. Execut. *p. 2. c. 3. n. 410.*

Formula petendi Areſtum hæc eſſe poteſt:

P. P.

Es iſt N. N. Laut angefügter vidimirter und mit NB. bezeichneter Obligation meinen unmündigen Kindern 2000. Reichsthl. Capital anheiſig worden / und biß dato der geringſte Abtrag nicht erfolget / Wann ich dañ die gewiſſe Nachricht eingezogen / daß ſich allerhand hohe Schulden ereignen / und er in ſcheinbare Abnahme ſeines Vermögens fället / dergeſtalt / daß man in die gewiſſe Gedancken kömmet / es werde ſein ietziges Vermögen nicht einmahl die Helffte dämpffen können / mir aber / als einen treuen Vater und

und Tutori naturali, dißfalls ein wachendes Auge zu haben / oblieget; Als will ich hiermit zu bemeldtes N. N. sämmtlichen Vermögen liegend und fahrend/ beweglichen und unbeweglichen und was sonsten allhier befindlich einen zu Recht beständigen Arest angeleget/und darneben dienstlich gebeten haben/mein Großgünstige Herren wollen belieben / solchen aufzunehmen und zu verstatten/ die Insinuation desselben gebührend zu registriren, mir Recognition deßwegen zu ertheilen und Arestaten denselben ohnemaßgeblich denunciren, Solche Großg. Willfahrung verschulde ich hinwieder / und verharre/2c. Datum, &c.

II. Aresti concessio vel denegatio. Actus hic Judicis concernit officium. Ubi observandum venit (1.) Judicem aditum non posse decernere Arestum, nisi tàm debitum liqvidatum,& à Creditore supplicante vel per exhibitionem obligationis aut originalis,aut vidimatæ,vel productionem testium probatum, * qvàm Debitorem facultatibus labi & non solvendo fieri, præsumptionibus atqve conjecturis probabilibus * ad minimum, vel etiam hisce deficientibus Juramentô, cui omninò hoc in casu, ubi periculum in morâ, standum est, demonstratum fue-

 rit,

rit, & qvidem ideò, qvod Areſtum lædat alicujus æſtimationem, famam apud bonos & honeſtos viros ſugillet, nec non levem maculam Areſtato inurat. *Tit. 51. §.* **Dieweil aber/ ꝛc. der Chur-Fürſtl.** Proceſs- **und Gerichts-Ordnung/** Gail. *lib. 2. Obſerv. 44. & de Areſt. Imper. cap. 1. num. 12.* Coler. *de Proceſſ. Execut. part. 2. c. 3. n. 154. 155. & part. 3. c. 1. n. 2. ſeqq.* (2.) Areſtum non modò contra abſentem, inſcium & invitum, ſed & contra Debitorem defunctum, cujus perſonam repræſentat hæreditas, intra dies XXX, concedi poſſe, Carpz. *P. 1. Conſt. 29. Def. 38.* Coler. *dict. part. 3. cap. 11. num. 29.* Reinhardus Roſa *in addit. ad Moller. p. 1. Conſtitut. 29.* Diſſentit Berlich. *part. 1. Concluſ. 74.* & ex parte qvoad defunctum, ſcil. debitorem, Coler. *P. 2. c. 3. n. 387. ſeqq.* * (3.) Judicem pro decernendo Areſto reqviſitum non modò *ob conceſſionem Areſti* x), ſed & ob denegationem & ſine juſtâ causâ recuſatum Areſtum, & actione injuriarum & ad intereſſe conveniri poſſe, Coler. *de Proceſſ. Execut. part. 1. c. 2. num. 116. & ſeqq.* (4.) Judicem optimè ſibi conſulere, ſi cautionem, * de ſe indemnem ſervando à Creditore

Are-

Areſtum petente exigat, & ipſi non abſolutè, ſed additâ clauſulâ, IN QVANTUM DE JURE Areſtum decernat. Ita enim Judex ſecurior contra Areſti tela redditur: iſta namqve clauſula, IN QVANTUM DE JURE, tribuit Creditori Jus Hypothecæ tantùm conditionalis, qvatenus videlicèt non apparebit, vel ipſum Debitorem, vel alios juſtam & legitimam cauſam contradicendi habere. Etſi enim Judex regulariter non debeat interponere ſuam autoritatem & decretum cum illâ clauſulâ: ADMITTO IN QVANTUM DE JURE; Ex qvo de meritis cauſæ antea diſcutere debuit, attamen propter periculum in morâ, qvod allegat Creditor, ne veniat in ſortis periculum, admittitur, qvod aliàs non admitteretur. Neqve approbat ſimpliciter vel abſolutè iſtam hypothecam Judex, ſed conditionaliter, qvatenus videlicet ipſi Jus præ aliis in rebus Debitoris competere conſtabit; ac qvia de hoc in præſenti certi qvid determinare neqvit, rejicit cognitionem iſtius negotii in aliud tempus, tunc demum ſuum interpoſiturus decretum, an illud Areſtum Jure ſit interpoſitum, an verò veniat relaxandum; ſecurius namqve eſt ſuperfluum admittere, qvàm

neceſſarium omittere, Coler. *part. 2. c. 3. n. 36. ſeqq.* (5.) Judicem vel Actuarium Judicii Areſti conceſſionem ad Acta Judicii regiſtrare, ac ſimul recognitionem (pro Teſtimonio, ſcil. & fide qvæſiti & impetrati Areſti, qvô pactô & qvô tempore illud fuerit indultum, & ut deinceps ſeqventibus Creditoribus ipſe tanqvam anterior tempore præferatur,) Areſtanti exhibere, nec non Areſtato per nuncium denunciare, nunciiqve relationem Actis inſerere oportere.

* *Adeò, ut licet impetratò Areſtô, cùm libellus Areſtatorius* (die Kummer-Klage) *in ſecundâ renovatione exhibetur, nec crediti probatio annectatur, Areſtum non ſubſiſtat. Cæterùm probatio, qvæ fit per modum Proceſſus, in formâ probante ſolenni non deſideratur, ſed ſufficit, aliqvâ ratione fidem de creditô facere.*

* *Nempe & hic nulla ſolennis & accurata probatio exigi debet, ſed ſufficit, ſi doceat Creditor, Debitorem bona aut nulla, aut certè inſufficientia poſſidere, vel hactenus in ſolutione fuiſſe moroſum, aut decoctorem & prodigum, vel negotiis intricatis & periculoſis vacaſſe, &c.*

* *Hoc loco qværi poteſt, an cuilibet Areſtanti licentia permiſſa, & qvidem an Vaſallo adverſus bona Domini ſeu ſenioris, item liberis adverſus bona parentum? Negat Berlich. part. 1. Concluſ. 74. n. 10. ſeqq. Affirmat Carpzov. in Proceſſ. tit. 21. art. 2. n. 2. & 7.*

x) Illo caſu pronunciatur:

Daß der angeleate Areſt hinwiederum billich relaxiret wird/und iſt N. wegen des zugefügten Schimpffs und Schadens / N. gebührend zu belangen unbenommen.

Hoc

Hoc autem casu sententia ita concipitur:

Daß mit Verweigerung des Arests übel verfahren/ derowegen N. die Gerichte ad Interesse zu belangen unbenommen.

* *Sanè si Creditor inopiâ laboret, ideò beneficiò isthoc excludendus non est, sed cautio juratoria vel nuda qvoqve promissio admittenda. Carpzov. in Process. tit. 21. art. 1. n. 63.*

III. Aresti prima renovatio, qvæ fit post elapsam unam qvaterdenam, *part. 1. Constit. Elect. 29.* qvod qvaterdenarium tempus de momento in momentum currit, * nec sub pœnâ nullitatis anticipari debet, *dict. Tit. 51.* §. **Wenn auch/ ꝛc. der Chur-Fürstl.** Proceß-**und Gerichts-Ordnung**/ Coler. *dict. p. 3. c. 8. num. 41. 42.* ubi scribit, olim ante promulgatas novellas Electoris Saxoniæ Constitutiones, fuisse Secretum Dicasteriorum; & paucis etiam Doctoribus, nisi benè in Practicâ harum Regionum exercitatis cognitum.

* *Scil. ut neqve anticipari tempus renovationis possit, neqve horâ post effluxam qvaterdenam excedi debeat. Berl. P. 1. Conclus. 74. n. 122. Sanè in hâc sententiâ primùm fuit ipsi qvoqve Carpz. part. 1. C. 29. d. 10. sed posteà mutavit in Process. tit. 21. art. 4. num. 20. & totum diem renovando Aresto cedere scripsit, postqvam Senatui Appellationum hoc placere animadverterat. Sed nunc qværitur, an dies termini in terminum computandus sit, qvòd hoc in illis tantùm actibus, qvibus tempus de momentô in momentum labitur, fieri consveverit? Hôc non obstante computari dixit modò laudatus Carpz. d. l. num. 28. ita ut imperatô Arestô die I. Mensis alicu-*

jus

jus, qvaterdena prima ad renovationem data die istô Mensis finiatur. Unde autem qvaterdena currere incipiat, utrum à die petiti, an impetrati Aresti, explicat idem Carpzov. Decis. 79. pro tempore impetrati Aresti concludens.

Formula renovandi Arestum præterpropter talis esse potest:

P. P.

DEn am 1. April dieses lauffenden Jahres wider N.N. von mir gesuchten/auch großgünst. verstatteten Arest/darfür ich dienstlich danckbar bin/will ich hiermit primâ vice renoviret, und dienstlich gebeten haben/diese Renovation ad Acta zu legen/und mir Recognition dißfals widerfahren zu lassen/darfür verharre ich/ꝛc. Datum den 15. Aprilis, &c.

VI. Aresti secunda renovatio. Qvæ fit in tertiâ qvaterdenâ & qvâ simul Creditor Libellum Arestatorium offerre, citationemqve ad proseqvendum Arestum petere tenetur, & qvidem hisce fere formalibus: *

* *Rectè conjungit Auctor cum libelli Arestatorii oblatione citationem ad proseqvendum Arestum. Nam sicut ad formam substantialem Aresti reqviritur, ut in secundâ renovatione libellus offeratur, ita nec citra nullitatem totius Aresti citationis petitio omittitur, per text. in Constitut. 29. pr. & §.* Wie aber nun *tit. 51. Ordin. Proc. Carpz. ad dict. Constit Defin. 12. & 13. it. in Process. tit. 21. art. 4. num. 31. & 40. Qvid verò, si Creditor anticipare velit, ac primò*

statim

ſtatim ſtiervè termino libellum offerat? Eum qvidem nihil efficere, ſed Areſtum tamen ſubſiſtere, ſcripſerunt, Moller. lib. 4. ſemeſtr. 11. Zanger. de Except. part. 3. cap. 1. n. 268. Rauchbar. part. 1. qvæſt. 2. num. 21. ſed verior viſa eſt Carpzovio dd. ll. ſententia Berlichii, part. 1. Concluſ. 74. num. 131. & Coler. de Proceſſ. Execut. part. 3. c. 7. num. 1. 4. ſeqq. exiſtimantium, Creditorem anticipantem nullum Jus Reale conſeqvi; ſed Areſtum eſſe inutile. Sanè clara in hanc rem ſunt verba Conſtitut. 29. § be:de es ſich auch / *& Ordinat. Proceſſ. tit. 51. §.* wenn auch. *Et forma per æqvipollens impleri neqvit.*

P. P.

Mir will gebühren / den am 1. April wider N. N. Nomine Tutorio meiner unmündigen Kinder geſuchten / und am 25. dieſes zum erſtenmahl renovirten Areſt / zum andern mahl zu verneuren / thue auch ſolches hiermit in kräfftigſter Form Rechtens / mit dienſtlicher Bitte / die beygelegte Kummer-Klage nicht allein großgünſt. auf- und anzunehmen / ſondern auch mit dem gewöhnlichen Præſentato ad Acta zu legen / und zur proſecution einen Legalem Terminum anzuberaumen / darneben aber Areſtaten ad recognoſcendum aut jurato diffitendum vorzuladen / darfür verharre ich ꝛc. Datum den 29. Aprilis, &c.

V. Libelli oblatio. * Libellum in ſecundâ renovatione Areſti ſtatim offerri debere jam diximus, reſtat modò, ut formulam ipſius ſubjiciamus, qvæ hâc ratione concipi & in ipſo termino

Ooo in

in citatione præfixo oretenus proponi & recitari poterit:

* *Sciendum hactenus commemorata solemnia non exigi, in Arestô pecuniæ propter reconventionem à Reo deponendæ. Finge Actorem, cùm pecuniam à Reo exegisset in judiciò, nec possessionatum fuisse, nec satis pro reconventione dedisse. Reus reconventionem intentaturus est, qve, qvia non prius admittitur, qvàm ubi realis pecuniæ resolutio facta sit, pecuniam qvidem in Judicio deponit, ut cum reconventione suâ audiatur, sed eandem Arestô constringit propter reconventionis exitum. Qvid igitur? Poterit statim unà cum Aresto libellum reconventionis edere, nec ullà Aresti renovatione opus habet, sic disponente, imò jubente Electore in Ordinat. Processſ. tit. 6. §.* es wäre dann.

Vor dem/ ꝛc. erscheinet außgelassener Citation zu schuldiger Folge im heutigen Termino N. N. bedinget sich Eingangs alle und iede Beneficia, so ihm in Rechten zu gute verordnet worden / absonderlich aber mit unnöthigen Beweiß unbeladen zu seyn / Nechst diesem setzt er seine An- und Zusprüche gegen und wider N. N. als Arestaten / oder wer sich wider diese Klage qvocunqve modo setzen möchte / non qvidem in formâ solennis libelli, sed nudâ saltem facti narratione, cum annexo petito, uñ produciret anhängig diesem eine Obligation in Originali, welche er wider zurücke zu geben / und statt dessen vidimirte Copiam beym Acten biß zu anderweitiger Production des Originals zu behalten bittet / Krafft welcher Arestat seinen unmün-

mündigen Kindern N. N. 2000. Reichsthl. Capital ex mutuo schuldig worden / solche auch binnen gewisser Zeit zu zahlen versprochen / nichts desto weniger aber biß dato damit angestanden; Wann dann Arestant in gewisse Erfahrung kommen / daß sehr viel und hohe Schulden / zu welchen Arestatens Vermögen weder halb noch gar zureichen dürffte sich ereignen / und er über dieses / wie notorium, in gäntzlichen Abfall seiner Nahrung geräth; Als ist Arestant genöthiget worden / wider Arestaten Arest am 1. April gebührend zu suchen / welcher ihm auch verstattet und heutiger Termin nechst vorhergegangener zweymahliger Renovirung und Eingebung der Kummer-Klage / derer Formalien wegen die Acten attestiren / zur Prosecution benennet worden / Fordert dannenhero nomine Tutorio seiner unmündigen Kinder von Arestaten richtige Recognition oder eydliche Diffession, und wenn das erste unzweiffendlich beschehen / in Rechten zu erkennen und außzusprechen / daß Arestat die liqvidirten 2000. Reichsthal. Capital, nebenst dem aufgeschwollenen Interesse moræ und verursachten Unkosten binnen Sächsischer Frist unfehlbar zu bezahlen schuldig / oder es sey in Verbleibung dessen mit der schleunigen Hülffe wider ihn

zu verfahren / (&, si adest Creditorum aliorum concursus, seqventia annecti possunt,) Arestant und Kläger auch andern Gläubigern / die kein älter oder besser Recht haben / in der Designation vorzuziehen/ (vel sic:) daß der Arest in seinen Formalien beständig / Arestant auch qvoad materialia zu Arestatens Vermögen ein dünglich Recht erlanget Hierüber und was sonst pro qvalitate negotii gebeten werden sollen / stellet Arestant cum imploratione consvetâ zu rechtlichen Erkäntnüß.

§. II. *

De Processu Aresti Summario primæ instantiæ, in casu contumaciæ formando.

UT Processus Aresti hoc in passu ritè & legitimè instituatur, seqventes velim notari regulas:

I. Actore & Arestante emanente, nec comparente, Debitor Reus contumaciam ejus accusare, Arestum relaxari & Arestanti perpetuum silentium imponi petere poterit, *ex L. diffamari C. de ingenuis & manumiss.* & hâc qvidem formulâ:

* *Haut alienum erit ab hôc locô dicere, ubi, & qvando, & à qvô & qvo deniqve effectu Arestum petatur.* Possunt Aresta peti *y) non tantùm*

tantùm in judicio, sed etiam extra Judicium, neqve enim necessitas est, ut Creditor Magistratum pro tribunali sedentem adeat, sed potest eum vel domi, vel in publicâ viâ de hoc compellare, cùm Aresta soleant causâ qvidem summariè cognitâ, de plano tamen concedi, Carpzov. in Processſ. tit. 21. art. 3. num. 1. seqq. sed sicut omni locô, ita etiam omni tempore impetrari possunt, nec interest, dies Juridici sint, an feriati, diurnò, an nocturnò tempore petantur. Nec qvicqvam hodiè obstat, qvò minus intra 30. dies à morte Debitoris concedantur, nec hodiè foret dubium, ea jam dum existente concursu Creditorum obtineri posse, modò non petantur post factam Creditorũ designationem z), *multò minus post publicatum super prioritate recessum, Carpz. d. l. n. 15. & 23. Porrò, si qværitur, à qvo Magistratu petenda sint Aresta, spectari dicamus, tùm Jurisdictionis qvalitatem, tùm competentiam Judicis. Propter Jurisdictionis qvalitatem cavendum est, ne veniamus ad eum, qvi altâ Jurisdictione seu merò Imperio gaudet, qvia is demum qvi bassâ seu inferiori Jurisdictione utitur, validum Arestum concedit, qvippe ad qvem spectat omnium pecuniariarum causarum cognitio. Sed & in Civitatibus nonnullis, velut Lipsiæ, cùm exercitia inferioris Jurisdictionis sint divisa, Prætor adeundus est, non Senatus, Carpzovius in Processſ. tit. 21. art. 3. num. 35. seqq. Propter competentiam Judicis eqvidem in mobilibus Arestum flagitaturus adire poteris tàm eum, sub qvò Debitor suum domicilium habet, qvàm sub cujus Jurisdictione res sitæ sunt: In immobilibus verò præcisè Arestum in eo loco ac foro,* ubi sitæ sunt a), *petere debebis. Exinde perspicis, in bonis feudalibus non ab alio, qvàm ab ipso Domino seu seniore validum Arestum impetrari, ita tamen validum, ut simultaneè investitis nihil noceat. Fructus feudi qvoniam inter bona hereditaria connumerantur, non impediris in loco domicilii & per Judicem ordinarium Arestò constringere. Cùm autem bona Debitoris in varia loca sint dispersa, consultum erit, superiorem adire, atq; ab eo Arestum petere, qvò ipsò universa bona in eâ provinciâ sita afficiuntur. Sanè in Electoratu nostro illud non qvidem in Curiis provincialibus, sed benè tamen in Cancellariâ*

Dresdensi qvanqvam non temerè, obtinetur. Qvô impetratô opem danda est, siqvidem bona Electori non immediatè subjecta sint, ut Arestum inferioribus Judicibus, ubi Debitor domicilium aut bona habet, notificetur. Aliàs Creditor Chirographariis nec non personaliter privilegiatis præfertur, hypothecariis posterioribus non præfertur, Carpzov. d. l. n. 44. seqq. Adde eundem part. 1. Constitut. 32. Effectus Aresti legitimè impetrati hic est, ut Creditor in bonis Debitoris *b) conseqvatur Jus Reale & pignus Prætorium, nec non respectu reliqvorum Creditorum Jus prioritatis. Notari meretur hoc, qvod Arestum certâ ex causâ impetratum ad alia qvoqve credita porrigatur. Bona verò Arestata, qvamvis litigiosa non fiant, possunt tamen à tertio possessore vindicari per actionem hypothecariam. Carpz. in Process. tit. 21. art. 5. n. 28. seqq.*

y) Tam ab ipsis Principalibus, qvàm à Procuratoribus, modò habeant speciale ad petendum arestum mandatum. Ordin. Process. *tit. 51. §.* von eines andern ꝛc. Carpzov. in Process. *tit. 21. art. 2. num. 11.*

z) Hodiè nec post edictalem Citationem obtinentur. Resolution. Grav. *de anno 1661. Tit.* von *Justitien-* Sachen. *n. 10. in fine.* Si autem de facto admittantur à concreditoribus tàm chirographariis, qvàm personaliter privilegiatis, ita poterunt impugnari:

N. N.

Hat ersehen / daß auch N. 200. Rthl. liqvidiret, und deßhalben die priorität vor ihnen prætendiret; Ob er nun wohl solche auß dem angelegten und verstatteten Arest zu behaupten gedencket: Dieweil aber solcher nicht allein / als der Concurs erstanden/ sondern auch als schon die Creditores sub pœnâ præclusi citiret worden / geschehen/ so ist solcher Arest nicht würcklich / und also unkräfftig / mag auch dannenhero keine prioritæt inferiret werden: Allermaßen

maßen denn zu erkennen gebeten wird / daß der Areſt nicht zuläßlich.

Et ita pronunciatur in concurſu creditorum vel expreſsè, vel tacitè, ſi talis areſtans inter chirographarios, vel perſonaliter privilegiatos locetur.

a) Aliàs & debitori, & concurrenti creditori datur exceptio Areſti non ſubſiſtentis: Et concreditori qvidem illam hoc modo allegare licet:

N. N.

Befindet / daß N. wegen ſeiner liqvidirten Forderung auf einen angelegten Areſt ſich beruffet / und daher vor ihn die priorität zu erhalten gedencket: Weil aber ſolcher nicht bey dem Richter / darunter die ietzo ſtreitige Aecker gelegen / erhalten / ſo kan auch derſelbe ſolche Aecker nicht afficiren, noch Gegentheil dardurch ein jus reale erlangen / Bittet alſo ihn mit ſeinem vermeynten Areſt abzuweiſen.

Idqve fit per ſententiam:

Daß der von N. angelegte Areſt zu Recht nicht beſtändig.

Aliter ieſe res habet in areſto generali, qvod coram ſuperiori petitur, ſi debitoris bona ſub diverſis jurisdictionibus ſita ſint. Ordinat. Proceſſ. tit. 51. §. Wenn aber ꝛc. Qvo caſu, ſi contra areſtantem urgeatur, qvòd areſtum non in loco rei ſitæ petitum ſit, replicari poteſt:

Areſtant.

Hat vernommen / daß N. ſeinen angezogenen Areſt deßhalben anfechten wollen / weil derſelbe nicht bey denen Gerichten / darunter die Güter gelegen / angeleget / Nun kan zwar Areſtant dieſes in keiner

Abrede

Abrede seyn/Es ist aber zu beobachten / daß er auß Ursache/ weil die Güter unter vielen Gerichten gelegen/einen general-arest angeleget / welches ihme denn allerdinges nachgelassen / und dardurch eben das Recht überkommen/welches er erlanget hätte/ wenn er den Arest bey denen Gerichten absonderlich angeleget: Bittet demnach/Gegentheilen mit seinen vergeblichen Erinnerungen gäntzlichen abzuweisen.

Cæterùm pro aresto generali impetrando supplicatio ita concipitur:

P.P. E. Chur-Fürstl. Durchl. kan in Unterthänigkeit ich nicht verhalten/wie daß mir N. nach Außweisung der Inlage sub lit. A. 1000. Rthl. schuldig worden. Weil es nun mit denselben also bewand/ daß er in ziemlichen Abfall seiner Nahrung gerathen/ Und daferne ich mir nicht bey Zeiten prospicire / so könte ich leicht an meiner hohen Forderung periclitiren. Gelanget derowegen an E. Chur-Fürstl. Durchl. mein unterthänigstes Bitten/Sie wollen geruhen/mir zu N. seinem Vermögen an fahrend und liegend/auch aussenstehenden Schulden einen general-arest zu verstatten/auch solches denen Gerichten / darunter er die Güter hat/ zu notificiren, Solches etc.

b) Tàm præsentibus, qvàm futuris, Ordinat. Proceſſ. *tit. 48. in fin. & tit. 51. §.* Wenn aber/rc. modò arestum generaliter fuerit petitum & impetratum. Ad certa enim bona restrictum ad reliqva bona debitoris neqve præsentia, neqve futura extendi neqvit. Carpz. in Proceſſ. *tit. 21. art. 2. n. 43. & seqq.*

Ein-

Einbracht.

P. P.

Zu gehorsamer Folge außgelassener Citation erscheinet in heutigen Termino N. N. mit zierlichster Bedingung aller und ieder Beneficien, so ihm pro qvalitate negotii einigen Nutzen schaffen können; Nechst diesem erinnert er ex Actis, welcher Gestalt nicht allein ein Arest wider ihn verstattet / und derselbe ihm auch denunciret, auch heutiger Tag pro Termino zur Prosecution und Impugnation angesetzet worden. Gleich wie er nun die dadurch ihm zugezogenen Injurien alsobald ad animum revociret, und dasselbe rechtliche Vindict sich hiermit per Expressum vorbehält / Also hätte er gemeynet / es würde Gegentheil erscheinen / seinen Arest proseqviret, und das Werck zu seiner Richtigkeit und Endschafft gebracht haben. Nachdem er aber das Reorum est fugere gespielet / uñ sich fast schwanen lassen / daß er mit seinem unförmlichen wider alles Recht und Billigkeit lauffenden Arest nicht viel außrichten würde / Als klaget er dessen muthwilligen Ungehorsam hiermit in bester Form Rechtens an / mit Bitte / den angelegten Arest nicht allein zu relaxiren, sondern auch Arestanten ein ewiges Stillschweigen aufzulegen / auch ihn

 darne-

darneben in die verursachten Unkosten / nach beygefügter Liqvidation, zu vertheilen/Stellet alles zu Gerichtlicher Dijudication, und erwartet ein erfreuliches Urthel.

Conclusum.

II.

Accusatâ hoc modo Actoris contumaciâ ita Judex pronunciare poterit: Uf beschuldigten Ungehorsam und ferner Einbringen in Sachen N. N. Beklagten an einem / N. N. Klägern andern Theil erkennen wir vor Recht/ daß der angelegte Arest c) gestalten Sachen nach nicht unbillich relaxiret werde / und ist hierüber klagender Arestant die verursachten Unkosten Beklagten zu erstatten schuldig/ V. R. W.

c) Pronunciationem hanc dubiam facit, tùm, qvòd comparitio arestantis inter formalia aresti non referatur, tùm qvòd pœna actoris non comparentis non sit amissio totius juris, sed reus absolvitur ab instantiâ,& actor condemnatur in expensas, teneturqve præstare cautionem de lite proseqvendâ. Ordinat. Process. *tit. 10. pr.* Adeoqve sententia ita potius est concipienda:

Auf Vorbringen / übergebene Expensen und beschuldigten Ungehorsam N. Beklagten an einem/wieder Aussenbleiben N. Klägern anders Theils/ ꝛc. Daß Beklagter von dieser instantz zu entbinden/ und ist Kläger ihme die Unkosten dieses Termins zu erstatten / auch caution de lite proseqvendâ zu bestellen schuldig/etc.

III. Reo

III. Reo & Arestato emanente, *Actor suum edat Libellum & postea contumaciæ accusationem annectat* d), qvâ se pro qvantitate debiti in possessionem bonorum Debitoris mitti petere poterit, vid. Berlich. *part.1. Conclus.74.n.177.*

d) Utrumqve fieri potest hoc modo, & libellus qvidem ita repetitur:

Kläger und Arestant

Erscheinet / und beruffet sich auf den wider N. angelegten und verstatteten Arest, welcher gebührend renoviret, und die Kummer-Klage zu rechter Zeit eingegeben worden / welche denn auch nochmahls wiederholet / und die libellirte Obligation zur recognition produciret, auch alle fernere Nothdurfft vorbehalten wird.

Contumaciæ autem accusatio concipitur seqventem in modum:

Kläger und Arestant

Hat Beklagten mit Uberschickung der Kummer-Klage gebührend citiren, und die Citation ihme insinuiren lassen / also / daß Beklagter nicht Ursache gehabt / in dem angesetzten Termin aussen zu bleiben. Deßhalben denn auch klagender Arestant desselben Ungehorsam beschuldiget / und bittet zu erkennen / daß Beklagter auf die erhobene Kummer-Klage sich einzulassen / und die libellirte Obligation, sub pœnâ recogniti, zu recognosciren, auch die Unkosten dieses Termins zu erstatten schuldig.

Secundum hæc petita pronunciatur:

Daß Beklagter/nach anderweit vorgehender gebühren der Ladung / auf die erhobene Kummer-Klage sich einzulassen / und die libellirte und originaliter producirte Obligation, sub pœnâ recogniti, zu recognoſciren, auch die Unkoſten dieſes Termins / auf vorhergehende liqvidation und Richterliche Ermäſſigung/ Klägern zu erſtatten ſchuldig.

Si in ſeqventi termino legali reus & areſtatus iterum non comparet, prævià provocatione & contumaciæ accuſatione ſic formandâ:

(Kläger und Areſtant

Erſcheinet/und beruffet ſich auf das jüngſt geſprochene und Rechtskräfftige Urtheil; Welchem zu Folge liqvidiret Kläger die zuerkante Unkoſten / und übergiebet ſolche zur moderation: Fordert aber zugleich Einlaſſung auf die erhobene Kummer-Klage/und recognition der libellirten Obligation, welche zu dem Ende anderweit produciret wird/ etc.

Ungehorſams-Beſchuldigung.

Kläger und Areſtant

Muß abermahls über Verhoffen erfahren / daß Beklagter auſſenblieben / und alſo der an ihn ergangenen Citation keine Folge geleiſtet/ derowegen beſchuldiget Kläger deſſelben anderweit begangenen Ungehorſam/und bittet/die originaliter producirte Obligation pro recognità zu halten/und Beklagten zur Bezahlung der libellirten 100. Rthl. Intereſſe und Unkoſten zu condemniren/auch den angelegten Areſt in ſeinen formalien vor richtig zu erkennē.)

Sen-

Sententionatur:

Auf Klage und beschuldigten Ungehorsam in Arest-Sachen N. Klägern an einem / wider Aussenbleiben N. Beklagten anders Theils / etc. Daß die unterm dato &c. originaliter producirte Obligation nunmehr pro recognitâ zu halten: Und weil der angelegte Arest in seinen formalien zu Recht beständig / so hat Kläger an Beklagtens Vermögen ein dienglich Recht erlanget / und wird darvon wegen der libellirten 100. Rthl. Capital, Interesse und Unkosten nach vorhergehender liquidation und Richterlicher Ermässigung vor allen andern / so kein besser Recht daran erlanget, billich befriediget / auch in Mangelung gütlicher Entrichtung / ihme darzu gebührend verholffen / und bleibet biß dahin der angelegte Arest billich bey Kräfften.

§. III.

De Processu Aresti Summario in casu comparitionis formando.

Simili ratione & hic certæ observandæ veniunt regulæ:

I.) Utroqve & Actore & reo in Judicio comparente, Actor primò omnium suum oretenus dictet libellum Arestatorium vel eô modô, cujus suprà mentionem fecimus, vel repetendo saltem Libellum antea cum renovatione secun-

dâ Aresti Judici oblatum. Qvamvis enim *Berlich.* opinetur, repellendum esse Actorem, qvi prius ad Libellum Judici in scriptis oblatum in ipso termino sese referat, eumqve verbotenus repetitum se velle dictitet, & responsionem exigat, cùm Constitutio Electoralis pro formâ essentiali reqvirat, ut Jus Actoris vivâ voce in Judicium deducatur, adeòqve præcisè id observari, nec per æqvipollens suppleri debeat, arridet tamen prior sententia, non qvidem ob rationes *, qvas contra Berlichium profert Carpzov. *part. 1. Const. Elector. 1. Definit. 3.* sed potius ideò, qvòd experientiâ rerum omnium optimâ Magistrâ nitatur & corroboretur. Ita enim qvotidiè practicari novimus.

* *Videamus, ne rationes Carpzovii contra Berlichium satis prægnantes sint. Berlich. ideò negabat hoc rectè fieri, qvasi constitutio pro formâ essentiali exegerit, ut Actor Jus suum vivâ voce in Judicio proponeret. Tale qvid autem præcisè observari debere, nec per æqvipollens suppleri posse, contra Carpzov. prohibitum dixit, Jura sua ex scriptis recitare, non tàm alicujus solennitatis ergò, qvàm litium abbreviandarum gratiâ. Cessante igitur Causa prohibitionis, ipsam qvoqve prohibitionem cessare. Profectò tantum abest, ut per ejusmodi relationem lites protelentur, ut contra magis adhuc præcidantur, qvàm si Libellus de verbò ad verbum repetatur. Cæterum illa cautio non malè addita est à Carpzovio, ut Actor non nudè se referat ad libellum antea oblatum, sed ut eum huc qvoqve verbotenus repetitum velle se dicat, nempe ut de mente ipsius, actionem in libellò propositam prosеqvi volentis, constet.*

For-

Formula repetendi Libellum talis esse poterit:

P. P.

Erscheinet / etc. beruffet sich geliebter Kürtze wegen auf seine Actis fol. 1. eingegebene und wider N. N. gerichtete Kummer-Klage / repetiret hieher alle und iede daselbsten befindliche Puncta, Umstände und Clausulen, mit angehengetẽ Petito der Recognition oder eydlichen Diffession, und behält sich hierauf mit gewöhnlicher Protestation Rechtliche Nothdurfft bevor.

II.) Reus præter Exceptiones, de qvibus in generali & speciali etiam parte egimus, plurimis aliis experiri poterit, vel qvòd contra Arestatum tanqvam possessionatum, nec de fugâ suspectũ, minimè locum habere possit Arestatio, vel qvòd sine ullâ causæ cognitione Arestum fuerit concessum, vel qvòd *non debito tempore illud fuerit renovatum* e), nec Libellus Arestatorius cum secundâ renovatione Aresti Judici oblatus, vel qvod Judex aditus non sit competens, & qvòd Arestatus *neqve ibi domicilium suum foveat* f), neqve eo in loco contraxerit vel deliqverit, vel qvòd ipse *paratus sit satisdare* g) *, donec lis fi-

nem

nem acceperit Judiciô eô in locô sisti, datis nimirum pignoribus vel fidejussoribus. Unicum saltem facilioris cognitionis ergò apponemus exemplum:

e) Exceptio hæc datur non modò debitori, sed & concreditoribus, sive arestum impetraverit, sive non; operaturqve seqventem sententiam, si à debitore excipiatur:

Auf eingewandte Exception und erfolgte Gesetze in Arest-Sachen N. Beklagten an einem/N. Klägern anders Theils ꝛc. Daß der angelegte Arest zu Recht nicht beständig.

Qvandoqve additur:

Und ist Beklagter auf die erhobene Kummer-Klage sich einzulassen nicht schuldig.

Si autem à Concreditore excipiatur, talem:

Daß der angelegte Arest zu Recht nicht beständig/und hat N. vor den andern Gläubigern einer Erstigkeit sich nicht anzumaßen.

Vel:

Derowegen N. mit seiner Forderung N. billich nachgesetzet wird.

f) Et tunc pronunciatur:

Daß der angelegte Arest hinwieder billich relaxiret wird / und ist dahero Beklagter auf die wider ihn erhobene Klage allhier sich einzulassen nicht schuldig / Es ist, aber Klägern / denselben am gehörigen Orte zu belangen / unbenommen.

g) Qvo casu ita pronunciatur:

Würde Beklagter/seinem Erbieten zu Folge / die anerbotene caution so hoch / als Klägers Forderung sich

ſich belåuffet / gebůhrend entweder durch Pfande oder Bůrgen beſtellen/ ſo wird der angelegte Areſt hinwieder relaxiret.

* *Nec refert, creditum liqvidum ſit, necne, reqviſita Areſti certa ſint, an de iis dubitetur. Nam & Elector in Ordin. Proceſſ. tit. 51. §.* Wann aber in der Außſpůrung / *indiſtinctè ſatisdanti Debitori relaxationem permiſit, nec Areſtator habet, de qvo poteſt conqveri, utiqve cùm Jus prioritatis, qvod Areſto conſecutus eſt,* nihilominus ſalvum retineat *b*). *Carpzov. in Proceſſ. tit. 21. art. 5. num. 41. ſeqq.*

b) Ordinat. Proceſſ. *tit. 51. §.* Wenn aber ꝛc. Hinc ſit, ut relaxationi annectatur clauſula:

Es wird aber Klågern ſein erlangtes prioritätiſches Recht billich vorbehalten.

Beklagter

ERſcheinet gleicher Geſtalt / und hat vernommen / welcher maßen ein Areſt wider ihn geſuchet/auch verſtattet/und heutiger Tag pro Termino ihm beniemet worden. Impugnando nun antwortet er hierauf kůrtzlich / welcher geſtalt der wider ihn verſtattete Areſt dahero zu recht nicht beſtåndig ſeyn können/weil in denenſelben kräfftiglich verſehen / qvòd contra ſufficienter poſſeſſionatum minimè concedi debeat Areſtum. Wann aber unlåugbar / daß Beklagter mit wackern Mobilien nicht allein in dieſen Landen/ſondern auch in dieſen Gerichten wohl angeſeſſen/und als ein ehrlicher / aufrichtiger und ungetadelter Mann de Fu-

gâ durchauß nicht suspectus, Als bittet er auß diesen/und andern Ursachē/den Arest zu relaxiren, und frevelhafften Arestanten in die verursachte Versäumnüß/ Schäden und Unkosten zu condemniren/Stellets zu recht/und behält sich anderweitige Nothdurfft bevor.

III.) Actor ita replicare poterit:

Kläger

Muß sich verwundern/daß Gegentheil sich vor einen so grossen Helden und sufficienter possessionatum außgeben will. Zwar kan er nicht in Abrede seyn/daß etliche Güter vorhanden/ welcher er sich zur Zeit als Eingenthums-Herr noch anmaßet; Es hat aber mit denenselben eine solche Bewandnüß/daß sie meistens schon andern verhypotheciret, und Beklagter gar wenig daran habe; Daß sie in hiesigen Landen gelegē/wird constantissimè negiret, und die Notorietät zum Zeugen angegeben. Dannenhero erwartet Kläger nochmahls richtige Recognition, protestiret wider Relaxirung des Arests/ und behält sich seine Nothdurfft bevor.

IV.) Reus ita duplicabit:

Beklagter.

GLeich wie er solennissimè acceptiret, daß

Kläger

Kläger selbsten gestehen müssen / Beklagter sey mit Gütern angesessen / also negiret er in Gegentheil constantissime, daß sie mit vielen Schulden-Lasten beschweret / und wird Kläger solches in Ewigkeit nicht beybringen können/ wolte aber jo Kläger Beklagten An- und Zuspruchs nicht erlassen/ Bittet er ihn vor seine ordentliche Obrigkeit zu weisen/ allda ihm schon zur Gnüge geantwortet werden soll/ Mittelst dessen aber bittet er nur nochmahlige Cassirung/ stellets zu recht/ mit Vorbehalt.

V.) Actor verò hâc ratione ipsius Rei Arestati accusabit contumaciam:

Kläger

Repetiret kürtzlich priora, und weil Beklagter zur gesuchten Recognition des producirten Brieff und Siegels sich nicht verstehen will / viel weniger aber gütliche Mittel vorzuschlagen weiß/ Als beschuldiget er dessen Ungehorsam hiermit / mit dienstlicher Bitte / nunmehro Brieff und Siegel pro recognitis zu achten / ihn mit Arestatens Güter nach vorhergegangener Anweisung zu immittiren/ und ihn in die bißhero verursachten Unkosten zu vertheilen.

VI.) Reus contra hoc iterum protestetur, &c.

ut secundùm priora ipsius petita *sententia feratur* i), petat, necesse est.

i) Fertur autem vel pro reo, vel contra reum. Contra reum sententia ita sese habet:

Auf Vorbringen und erfolgte Gesetze in Arest-Sachen ꝛc. Daß Beklagter / seines Vorwendens ungeacht / auf die erhobene Kummer-Klage sich einzulassen / und die libellirte und originaliter producirte Obligation sub pœnâ recogniti zu recognosciren schuldig.

Pro reo sententia fertur talis:

Auf Exception und erfolgte Gesetze ꝛc. Daß der angelegte Arest billich hinwieder relaxiret wird: Es ist aber Beklagter auf die erhobene Klage sich einzulassen / und die originaliter producirte Obligation zu recognosciren, oder eydlich zu diffitiren schuldig.

Qvod si verò Arestatus instrumentum productum recognoscat, sententia est vel absolutoria, vel condemnatoria. Hæc ita concipitur:

Auf Klage / Antwort und erfolgte Gesetze in Arest-Sachen. N. Klägern an einem / Beklagten anders Theils/ꝛc. Dieweil Beklagter die unterm dato den ꝛc. originaliter producirte Obligation recognosciret/und die libellirte Schuld gestanden / der Arest auch in seinen formalien beständig / so hat Kläger an Beklagtens Vermögen ein dienglich Recht erlanget/und wird darvon/ wegen der libellirten 100. Rthl. Capital, Interesse und Unkosten/nach vorhergehender liqvidation und Richterlicher Ermässigung/ vor allen andern/so kein besser Recht daran erlanget/

get/befriediget/auch in Mangelung gütlicher Entrichtung/ ihme darzu gebührend verholffen / und bleibet biß dahin der angelegte Arest billich bey Kräfften.

Absolutoria ita sese habet:

Auf Klage/ Antwort/ Exception und erfolgte Gesetze in Arest Sachen ꝛc. Daß Beklagter zwar die unterm dato &c. originaliter producirte Obligation gebührend recognosciret, Er wird aber von der erhobenen Klage billich entbunden und loß gezehlet/ auch der angelegte Arest hinwiederum relaxiret.

Tantum de Processu Summario Aresti primæ Instantiæ, Ratione secundæ instantiæ infrà illum considerabimus.

MEMBRI SECUNDI
Sectio Tertia
De
PROCESSU SUMMARII POSSESSORII.

JUdicium, unde etiam Processus suam denominationem conseqvitur, dividi solet in Possessorium & Petitorium. Hîc agitur principaliter de proprietate seu Dominio alicujus rei, & eò tendit, ut Jus in re nostrum esse declaretur: ibi agitur de merâ Possessione vel adipiscendâ, vel retinendâ, vel recuperandâ. Hinc etiam Dd.

triplex constituunt Judicium Possessorium, adipiscendæ, retinendæ, & recuperandæ possessionis, vide Emer. à Rosbach, *Prax. Civil. tit. 1. n. 19. & seqq.* Marant. *de Ord. Jud. part. 4. dist. 7.* Dissentit Baldus, qvi qvatuor remedia Possessoria esse asserit, verùm optimè illum notavit Menoch. *de Adipis. vel amitt. Possess. prælud. sup. remed. retin. Poss. n. 14. & seqq.* Et qvidem ex hoc fundamento, qvòd qvartum illud remedium Possessorium, à Baldo conservandæ Possessionis appellatum, nihil differat à Possessorio retinendæ. Judicium porrò Possessorium dispescitur in Ordinarium & Extraordinarium seu Summarium. Ordinarium est, in qvo Judicii ordine servatò proceditur, & principaliter, atqve absolutè de Possessione partium disceptatur, plenæq; probationes reqviruntur. Summarium vel momentaneum, seu summarissimum Judicium Possessorium est, in qvo non Jure Actionis, sed per officii Judicis implorationem Possessio, aut potiùs principaliter facta Possessionis turbatio in Judicium deducitur, sine figurâ aut strepitu Judicii, absqve libello & litis-contestatione, Menoch. *remed. ult. retinendæ Poss. n. 27. & seqq.* Gail. *lib. 1. observ. 7.*

Ordi-

Ordinarium dicitur magni, Possessorium vel momentaneum parvi & levioris præjudicii. Neglectis remediis Summarii adipiscendæ & recuperandæ, hâc vice retinendæ saltem Possessionis Judicium & Processum videbimus. De qvo vera est Dd. opinio, qvòd petitoriũ cumulari possit cum possessorio *, per ea, qvæ eleganter disputat Magnific. Dn. D. Frantzkius *Exerc. 14. n.1.* Processum igitur, Summarii hujus retinendæ Possessionis, iterum & in genere & in specie contemplabimur, & tàm in casu contumaciæ, qvàm in casu comparitionis partium formandum.

* *An Possessorium cum petitorio cumulari possit, tres veterum sententiæ extiterunt. Qvidam omninò negabant. Alii de adipiscendæ & recuperandæ Possessorio affirmabant, de retinendæ Possessorio negabant. Denique fuerunt, qvi qvodlibet Possessorium cum petitorio cumulari posse largiebantur. Prima meritò explosa est. Tertiam, etsi Cynus in l. Ordinarii C. de R. N. veram esse ait, sicut Evangelium, rectiùs tamen Bartolus falsam esse scripsit, sicut Judam Ischariotem. Qvod & Frantzk. alleg. ab Autore exercit. 14. ostendit, & recepta apud nos esse videtur opinio, interdictum retinendæ Possessionis ineptè cum petitoriò cumulari, qvasi naturæ istius omninò repugnet, Carpzov. in Process. tit. 1. art. 5. n. 10. Ut Autorem nostrum aut lapsum esse oporteat, dum ex autoritate Frantzkii veram Dd. opinionem esse ait, qvòd petitorium cumulari possit cum Possessorio retinendæ, aut, qvod suspicor, particulâ negativâ exscriptores spoliaverint.*

§. 1. De

§. I.

De Processu Summarii Possessorii retinendæ in genere Possessionis.

SIcut in aliis, ita & in hoc Processu Summario primò omnium reqviritur

(I.) Supplicatio pro extrahendâ citatione, & impetrando mandato pœnali de restituendo spolio aut pignore capto.

Formula talis notari poterit:

P. P.

EUer Hoch-Edl. Gestr. und Herrl. sollen wir/ unvermeidlicher Nothdurfft nach/ klagende nicht verhalten / Ob wohl zu Recht stattlich versehen / daß alle Neurung iederzeit vermieden/ und ein ieder seine Güter in Besserung halten / hingegen aber niemand den andern in seiner geruhigen Possess vel qvasi des wohlhergebrachten und erlangten Rechtens turbiren, molestiren und verunruhigen soll/ und auch wir nebenst unsern Vorfahren vor 30/ 40. oder mehr Jahren in geruhiger Possess vel qvasi des freywilligen Fälgens und Stoppelns unverhindert gewesen / die Felder unserm Belieben und Gefallen nach allezeit gefälget/ und

und die Stoppeln umgerissen. So hat sich doch kurtz verwichener Zeit unser gebietender Juncker/ der von N. unterstanden/thätlich und de facto weniger denn mit Recht/uns in solcher geruhigen Possess vel qvasi zu turbiren/ das Stoppeln und Fälgen zu wehren / und unsern Leuten / N. N. etliche Pferde und Küh darüber zu pfänden / welche abgenommene Stücke er noch biß dato bey sich behält/ und in der Güte / unsers so vielfältig demüthigen Supplicirens und Bittens ungeacht / uns solche wiederum abfolgen zu lassen nicht entschlossen. Wenn wir denn solcher gestalt an unserer häuslichen Nahrung mercklich verkürtzet werden dürfften: Als ist uns unmüglich/ solchē Attentaten und Thätligkeiten nachzusehen/sondern seyn vielmehr äußerst genöthiget und gezwungen worden/ Rechtlichen zu klagen/uns dargegen zu beschützen. Dannenhero ist und gelanget an E. Hoch-Edel. Gestr. und Herrl. unser unterthäniges Bitten/Sie wollen großgünstig geruhen/nicht allein unsern Juncker ernstlich zu inhibiren, uns forthin mit dergleichen Neuerung und Verboten gäntzlich zu verschonen / ihme bey einer namhafften Straf nicht allein die Restitution der abgenommenen und abgepfändeten Pferde und Kühe ohn allen Entgelt anzubefehlen / son-

dern auch denselben uf bevorstehendes Hof-Gericht citiren und fordern lassen; Solches/2c.

(II.) Citatio & *inhibitio* k), (in aliis Processibus sufficit citatio sine inhibitione) cujus formulam brevitatis studiô siccô pede hîc prætereuntes, aliô tempore Lectori communicabimus.

k) Hæc non semper decernitur in possessorio summarissimo, sed tùm demum, qvando à parte actoris possessio, à parte autem rei turbatio fuerit demonstrata. Carpz. in Processſ.

k (min. Inhibitio)

Est autem *Inhibitio pœnalis* mandatum, qvo magistratus imploratus possessionis turbatorem sub certâ pœnâ jubet, ut à turbatione desistat. Estqve duplex, alia est *cum clausulâ Justificatoriâ*, alia *sine clausulâ Justificatoriâ*: Illa dicitur, cui additur conditio, qvâ permittitur inhibito, jura sua in certo Termino deducere, suumqve factum justificare. *Inhibitio sine clausulâ* est, qvâ simpliciter & absolutè paritio injungitur. Deinde inhibitio decernitur vel in contumaciam, vel parte utrâqve auditâ: Præterea Inhibitio est vel *Prima*, vel *Secunda*, vel *Tertia*. Formatur autem Inhibitio seqventem in modum:

P. P. Entbiete euch N. meinen Dienst/ und zu wissen/ daß mir die Gemeinde zu N. klagende anbracht/ Ob wohl zu Recht stattlich versehen/ daß alle Neurung iederzeit vermieden/ und ein ieder seine Güter in Besserung halten / hingegen aber niemand den andern in seiner geruhigen possess vel qvasi des wohlhergebrachten Rechts turbiren, molestiren und verunruhigen soll/und auch sie nebenst ihren Vorfahren vor 30/ 40. und mehr Jahren in geruhiger possess vel qvasi des freywilligen Fälgens und Stoppeln ungehindert gewesen/ die Felder/ ihrem Belieben

ben und Gefallen nach / allezeit gefälget / und die
Stoppeln umgerissen. So hättet ihr euch doch
kurtz verwichener Zeit unterstanden / thätlich und
de facto, weniger denn mit Recht / sie in solcher ge-
ruhigen possess vel qvasi zu turbiren, das Stoppeln
und Fälgen zu verwehren/und ihren Leuten etliche
Pferde und Kühe darüber zu pfänden / welche ab-
genommene Stücke ihr noch biß dato bey euch be-
haltet / und in der Güte / ihres so vielfältigen de-
mütigen Supplicirens und Bittens ungeacht/ ihnen
solche wiederum abfolgen zu lassen/ nicht entschlos-
sen. Wenn sie denn solcher gestalt an ihrer häus-
lichen Nahrung mercklich verkürtzet werden dürff-
ten: Als haben sie mich Ammtshalber um gebühr-
liches Einsehen bittlich angelanget/welches ich ih-
nen/ nach Gelegenheit ihres Vorbringens / nicht
habe verweigern mögen. Demnach inhibire und
befehle ich euch hiermit und bey Pœn 50. gfl. Rhei-
nisch/ daß ihr alsbald nach Verlesung dieses/ euers
eingeschickten Berichts ungeacht/ (hæc, si inhibitio
fiat in contumaciam, omittuntur) sie forthin mit der-
gleichen Neurung und Verboten gäntzlich verscho-
net/ihnen die abgenommenen und abgepfändeten
Pferde und Kühe/ ohne Entgelt wied.r abfolgen
lasset/ gnugsame Caution deßwegen bestellet / auch
alle verursachte Schäden und Unkosten wieder er-
stattet / und solches anders nicht haltet/ bey Ver-
meidung angesetzter Strafe, in Fall eures nicht
Gehorsams / von euch unnachläßlich einzubringẽ.
In Fall ihr aber hiezu Ursachen zu haben vermey-
net/ so wollet dieselbe auf den Tag rc. anbringen/

 allda

allda erstlich gütliche Verhör / Handlung und billigen Bescheids hierinnen gewärtig seyn / da aber solches nicht statt finde / die Ursachen / nach Gerichtsbrauch / mit Rechtlichen Sätzen vorbringen / und neben Klägers fernerer Gegen-Nothdurfft Erkäntnüß des Rechten zu gewarten.

Cœterum circa inhibitionis processum seqventes observandæ regulæ:

1. Non decernitur inhibitio in causis criminalibus, nec in causis in aliis judiciis ventilatis. Carpz. in Proc. *tit. 23. art. 2. n. 40. & seqq.*

2. Inhibitio est nulla, nisi præcedat Monitorium, qvod hunc in modum concipitur:

P. P. Auf inliegendes der Gemeinde zu N. Suchen und Bitten / befehlen 2c. Daß ihr Klägere der Gebühr nach Klagloß macht / und euch gegen dieselbe also erzeiget / daß ihrs im Stande Rechtens verantworten könnet. Wäre es aber um diese Sache anders beschaffen / wollet ihr / mit Wiedersendung der Inlage / binnen 6. Tagen / solches in Schrifften berichten / etc.

Sin huic monitorio insinuato non pareatur, seqvitur nova imploratio, sic concepta:

P. P. Ob wir wohl das wider N. erhaltene Monitorium denselben gebührend insinuiren lassen / nach Außweisung der recognition sub A. so hat er doch demselben gantz nicht pariret, und weil er auch seinen Bericht nicht eingeschicket / so wollen wir desselben Ungehorsam hiemit beschuldiget / un / nunmehr wider ihn mit der pœnal Inhibition zu verfahren / gebeten haben.

Hanc interdum seqvitur Inhibitio, interdum nudum excitatorium, qvod hoc modo concipitur:

P. P. Auf

P. P. Auf abermahliges Suchen und Bitten des Raths zu N. befehlen / rc. Daß ihr Klägern gäntzlich Klagloß machet / oder den begehrten Bericht / mit Wiedersendung dieser und vorigen Inlage nochmahls / binnen 6. Tagen / einschicket / damit es / in Verbleibung dessen / der gebetenen Inhibition nicht bedürffe.

Cui excitatorio si non pareatur, decernitur Inhibitio in contumaciam, modò præcesserit ulterior petitio, sic formanda:

P. P. Wir hätten verhoffet / es würde N. dem außgebrachtem / und ihme richtig insinuirten Excitatorio pariret / und entweder uns gäntzlichen Klagloß gemachet / oder den begehrten Bericht eingeschicket haben / So ist doch deren keines erfolget. Dannenhero beschuldigen wir desselben Ungehorsam / und bitten / nunmehr ohne ferner Bedencken mit der gesuchten pœnal Inhibition zu verfahren.

Impetratur etiam Inhibitio, si reus post monitorium, vel excitatorium jus suum in scriptis denunciet, Actor verò istud mediante refutatione removeat. Illud ita sese habere potest:

P. P. Dieselben haben mir auf der Gemeinde zu N. Klagen befohlen / daß ich dieselbe klagloß machen / oder aber / da es um die Sache anders beschaffen / binnen 6. Tagen berichten solle. Nun hat es allerdings mit den geklagten Fälgen und Stoppeln eine andere Beschaffenheit / als klagende Gemeinde vorgiebet / sintemahl ich nach verrichteter Erndte mein Vieh auf deroselben Aecker zu treiben befugt / durch dieses allzuzeitige Stoppeln aber geschiehet mir Eintrag an dieser zustehendē Gerechtigkeit. Uber diß habē sie bißhero um Erlaubniß des Stoppelns

bey mir angehaltẽ: Und als sich N. uñ N. vor zwey Jahren dessen ohne Vergünstigung anmaßen wollen/ist deßwegen einem ieden 1. Mßch. Strafe dictiret worden/ welches sie auch gutwillig erleget / und deßhalben sich nicht beschweret: Also/daß ich dißfalls in notoriâ & titulatâ possessione bin/und deßhalben wider unbefugte Klägere mit der Pfändung mit gutem Recht verfahren. Gelanget demnach ꝛc. Sie wollen dieselben mit ihrer ungegründeten und muthwilligen Klage gäntzlichen abweisen / und sie zu Erstattung aller Schäden und Unkosten anhalten/etc.

Refutatio autem sic formari potest:

P. P. Gleich wie wir vor Communication deß von N. eingeschickten Berichts uns gantz unterdienstlich bedancken/Also acceptiren wir / daß darinnen die geklagte turbation und Abnahme der Pferde und Kühe gestanden und eingeräumet worden. Welche denn durch das jenige / was Beklagter anführet/ nicht kan justificiret werden. Denn qvoad 1. gestehen wir keines weges / das N. befugt / auf unsere Felder zu treiben; Und ob er wohl dergleichen Gerechtigkeit einmahl prætendiren wollen / und deßhalben wider uns Klage angestellet / so hat er doch dieselbe etliche Jahr liegen lassen / weil er wohl gesehen/ daß er darmit nichts werde außrichten und erhalten können. Qvoad 2. wissen wir von dem allegirten Erlaubniß gantz nichts / es ist auch solches nicht mit dem geringsten Jota docirt. Was aber 3. von einiger Bestrafung angezogen wird / ist res inter alios acta, und kan uns gantz nicht præjudiciren, weil

weil aber wir possessionem libertatis vor uns haben/ so zweiffeln wir nicht/es werde/ des eingeschickten Berichts ungeacht/ mit der gebetenen pœnal Inhibition wider N. verfahren werden / allermaßen wir hierum nochmahls wollen angesuchet haben/ etc.

Post Primam Inhibitionem impetratur Secunda, Tertia & ulterior sine monitorio, non tamen sine prioris insinuatione & adversarii instantiâ, qvæ in scriptis est facienda hoc modo:

P. P. Ob wohl auf unser Klagen N. bey Straf 50. gfl. anbefohlen/daß er uns die abgenommene Pferde und Kühe alsbald ohne Entgelt abfolgen lassen/ und auch alle Schäden und Unkosten erstatten solle/ so hat er doch solchen Befehl / welcher ihme richtig insinuirt,gantz im geringsten nicht pariret; Dannenhero ergehet an 2c. unser gantz demütigstes Bitten/ sie wollen ermeldten N. nunmehr bey 100. gfl. anbefehlen/ daß er voriger an ihn ergangenen Inhibition in allen Puncten und Clausulen nachkommen solle/etc.

Secundæ autem Inhibitionis tenor est talis:

P. P. Entbiete euch meinen Dienst und zu wissen / daß mir die Gemeinde zu N. anderweit klagend anbracht/Ob sie wohl euch die nechst außgebrachte Inhibition insinuiren lassen / so hättet ihr doch derselben im geringsten nicht pariret. Als haben mich dieselben Ammtshalben um anderweit gebührliches Einsehen bittlichen angelanget/ welches ich ihnen nach Gelegenheit ihres Anbringens nicht habe verweigern mögen. Demnach inhibire und befehle ich euch hiermit und über vorige euch in der ersten Inhibition angedeuteten Strafe / und mit Vorbe-
halt

halt derselben nochmahls / bey Pœn 100. gfl. daß ihr alsbald nach Verlesung dieses der wider euch außgebrachten inhibition in allen ihren Clausulen und Puncten nochmahls vollständig pariret, und solches nicht anders haltet / bey Vermeidung angesetzter Strafe / in Fall eures nicht Gehorsams / von euch unnachlässig einzubringen: In Fall ihr aber rc.

3. Inhibitioni inserenda est clausula justificatoria. Carpzov. *l. 1. Resp. 20.*

4. Contra Inhibitionem nulla admittitur leuteratio, vel Appellatio, benè tamen contra sententiam super Inhibitione latam. Carpz. in Proc. *tit. 17. n. 24. & seqq.*

5. Inhibitioni est vel parendum, vel ea justificanda: Paritio autem in termino doceri debet seqventem in modum:

Inhibitus

Erscheinet/und erinnert sich der von der Gemeinde zu N. wider ihn außgebrachten pœnal Inhibition, Ob er nun wohl dergestalt in meritis fundiret, daß er solche zu justificiren sich wohl getrauet / so hat er doch derselben alsbald nach geschehener Insinuation pariret, maßen solches auß dem Instrumento paritionis mit mehrern erscheinet/Wird demnach gebeten / die außgebrachte Inhibition wiederum zu cassiren.

Idqve fit per sententiam seqventem:

In Inhibition-Sachen N. an einem / N. anders Theils rc. daß die außgebrachte Inhibition billich cassiret wird.

Sin autem cassatio fiat per decretum, modus pronunciandi est talis:

In

In Inhibition - Sachen N. an einem / N. anders Theils ꝛc. Geben ꝛc. Dieweil in gütlicher Verhör befunden/daß der außgebrachten Inhibition parirer, so wird dieselbe hinwieder cassiret und aufgehoben.

Quod si verò paritio non sit probata, vel paritio non sit sufficienter facta, adversarius ita poterit excipere:

Impetranten.

Haben mit Befrembdung vernommen / daß Gegentheil vorzugeben sich nicht entblödet / als wenn er der außgebrachten Inhibition parirer, da doch solches auß dem product gantz nicht zu behaupten/ sondern auß demselben dieses zu ersehen/ daß Inhibitus sich zwar erboten / die abgepfändete Pferde und Kühe abfolgen zu lassen/ wenn Impetranten zuvor die aufgewendeten Unkosten / wie auch das jenige / was auf die Fütterung gegangen / erlegen würden/ Welches doch der außgebrachten Inhibition zu wider/indem dieselbe klärlich dahin gehet/ daß inhibitus die abgenommene Kühe und Pferde ohne Entgelt abfolgen lassen/ und er hingegen die verursachten Schäden und Unkosten erstatten solle. Wird demnach gebeten / die Inhibition bey Kräfften zu erkennen / oder daß Inhibitus dieselbe zu justificiren schuldig.

Qualis pronunciatio etiam obtinet, si inhibitus inhibitionis justificationem detrectet:

Auf Vorbringen/beschuldigten Ungehorsam und erfolgte Gesetze in Inhibition-Sachen N. an einem/ N. anders Theils ꝛc. Daß N. seines Vorwendens ungeacht/die außgebrachte Inhibition, bey Strafe Ungehorsams/ zu justificiren schuldig.

Caſſatur prætereа Inhibitio, ſi impetrans in Termino Juſtificationis non compareat, præcedente petitione, ſic concipiendâ:

Inhibitus

Erſcheinet / und weil die Gemeinde zu N. wider ihn eine pœnal Inhibition außbracht / ſo hätte ihr auch gebühret / in Termino zu erſcheinen / und zu vernehmen / wie Inhibitus die außgebrachte Inhibition entweder juſtificiren, oder ſolcher pariren würde. Weil ſie aber nicht erſchienen / ſo beſchuldiget Inhibitus derſelben Ungehorſam / und bittet / die außgebrachte Inhibition hinwieder zu casſiren.

Sententia ita ſeſe habet:

Auf Verbringen und beſchuldigten Ungehorſam N. an einem / wider Auſſenbleiben N. anders Theils ꝛc. Daß die außgebrachte Inhibition billich casſiret wird.

Nec minus caſſatio locum habet, ſi inhibitus inhibitionem juſtificet, ſibiqve poſſesſionem competere demonſtret. Juſtificatio autem ſeqventem in modum inſtituitur:

Inhibitus

Erſcheinet / und hätte ſich nicht verſehen / daß auf der Gemeinde Klagen er mit einer pœnal Inhibition hätte ſollen übereylet werden / da er doch in dem eingeſchickten Bericht ſein Befugniß ſolcher geſtalt deduciret / daß er ſich verſehen hätte / es würden Impetranten mit ihren Suchen abgewieſen werden / und er mit der pœnal Inhibition verſchonet bleiben. Pro caſſatione derſelben iſt nun zu beobachten / Daß 1. ꝛc. Und weil hierauß erſcheinet / daß Inhibitus nicht zur Ungebühr wider Impetranten verfahren /

ren / so bittet er die per sub & obreptionem außgebrachte Inhibition hinwieder zu cassiren.

Huic justificationi poterit hoc modo responderi:

Impetranten.

Erscheinen/und räumen keines Weges ein / daß die Inhibition per sub & obreptionem außgebracht / viel weniger/daß Inhibitus darmit übereylet/ am allerwenigsten aber / daß er sein factum justificiret/ Denn qvoad 1. 2c. und weil ex his deductis erscheinet/ daß mit der außgebrachten pœnal Inhibition gar recht und wohl verfahren/so bitten auch Impetranten, dieselben zu confirmiren 2c.

Justificatio autem non semper operatur Inhibitionis cassationem, sed eâ non attentâ inhibitio utplurimum confirmatur hâc pronunciandi formulâ:

In Inhibition- Sachen N. an einem / N. anders Theils 2c. Daß die außgebrachte Inhibition billich bey Kräfften bleibet.

Id qvod etiam contingit, si Inhibitus in justificationis termino non compareat, præcedere tamen debet contumaciæ accusatio:

Impetranten.

Erscheinen/und hätten sich versehen/ es würde Inhibitus in dem angesetzten Termino erschienen seyn/ und entweder die außgebrachte pœnal Inhibition justificiret/ oder wie er solcher pariret/dociret haben / weil er aber gäntzlich aussenblieben/so beschuldigen Impetranten desselben Ungehorsam / und bitten/die außgebrachte Inhibition bey Kräfften zu erkennen.

Qvandoqve etiam evenit, ut Inhibitio pro parte confirmetur, pro parte autem cassetur: Si nimirum inhibitio contineat plura capita; & inhibitus qvædam justificavit, qvædam verò non: Qvo casu sententia ita concipitur:

In Inhibition-Sachen/ꝛc. Daß wegen des ersten Puncts / die außgebrachte Inhibition hinwieder cassiret wird / wegen des andern und dritten aber/ bleibet dieselbe billich bey Kräfften.

Nonnunqvam etiam Inhibitio neqve confirmatur, neqve cassatur, sed in vim simplicis citationis resolvitur, & tum, qvando utriusqve tàm impetrantis, qvàm inhibiti jus est dubium. Sententia autem est talis:

In Inhibition-Sachen ꝛc. Daß die außgebrachte Inhibition in vim simplicis citationis billich resolviret wird.

6. Per Inhibitionis cassationem confirmatur inhibitus in possessione, sicuti impetrans per confirmationem, qvæ simul & hoc operatur, ut inhibitus pœnam dictatam luere teneatur. Carpzov. in Procesl. *tit. 23. n. 53. & seqq.* Non tamen statim pœna exigitur, sed inhibitus citari debet ad videndum se declarari in pœnam, mediante actione fiscali.

Est autem actio personalis persecutoria de pœnâ inhibitionis confirmatæ exigendâ fisco competens, de qvâ seqventia sunt notanda:

1. Actio fiscalis excercenda est per fiscalem, seu fisci procuratorem. Formula agendi est talis:

Executions-Klage

N. Fiscals-Klägern

Contra.

N. Beklagten.

P. P. Saget Kläger / wie daß die Gemeinde zu N. wider Beklagten pœnal Inhibition außbracht/ darinnen

innen ihme bey Straf 50. gfl. anbefohlen / daß er ihnen die abgenommene und abgepfändete Kühe und Pferde ohne Entgelt wieder abfolgen lassen solle. Welcher inhibition er aber nicht pariret; Und ob er wohl dieselbe zu justificiren sich angemaßet / so ist sie doch durch das am ꝛc. publicirte Urthel bey Kräfften erkant; Weil nun solches seine verbindliche Krafft Rechtens erreichet / und Beklagter in guten zu Erlegung der verwürckten 50. gfl. sich nicht beqvemen will / so ist Kläger zu Anstellung dieser Klage bewogen worden / und bittet demnach Beklagten gebührend zu citiren / und zu erkennen daß er die 50. gfl. zu erlegen schuldig / in Verbleibung dessen aber Klägern die Executoriales mitzutheilen.

2. Actio fiscalis ante latam inhibitionis sententiam confirmatoriam, & anteqvam in rem judicatam transit, institui neqvit, si autem de facto instituatur, reus ita poterit excipere:

Beklagter

Erscheinet / und hat mit Verwunderung vernommen / daß klagender Fiscal wider denselben eine Executions Klage wegen 50. gfl. angestellet / Dieweil aber das Urthel / dardurch die Inhibition bey Kräfften erkant / noch nicht res judicata worden / indem Beklagter eine Leuterung darwider eingewendet / und eine gewisse correctoriam zu erlangen gedencket / wordurch denn die Strafe und zugleich das Interesse fisci wegfället. Bey solcher Bewandniß kan Beklagter mit Klägern sich nicht einlassen / sondern will demselben hiermit

Exceptionis actionis nondum natæ opponiret / und Klägern mit seiner Klage abzuweisen gebeten haben/ etc.

Et tunc pronunciatur:

In Execution-Sachen Fiscaln Klägern an einem / N. Beklagten anders Theils/ rc. Daß Klägers Suchen noch zur Zeit nicht statt hat.

Idem pronunciatur, si vel petitorium sit institutum, vel mox instituendum reus alleget, hoc modo:

Beklagter

Erscheinet / und opponiret unbefugten Kläger Exceptionem instituti & nondum finiti petitorii, und bittet/ihn mit seinem Suchen abzuweisen.

Huic tamen fiscalis potest opponere replicationem retardati petitorii, eamqve hunc in modum urgere:

Klagender Fiscal

Muß zwar dahin gestellet seyn lassen / daß Beklagter wider N. das petitorium angestellet/ kan aber hierbey unerinnert nicht lassen/ daß Beklagter solch petitorium gar langsam fortgestellet/ und solches nun über zwey Jahr liegen lassen/daß er dariñen nichts gethan. Welche Verzögerung nur zu præjuditz des Fisci angesehen/und dannenhero Klägern an Anstellung seiner Klage nicht hindern kan/bittet demnach Kläger / Beklagten zur Einlassung anzuhalten / oder doch zum wenigsten zu decretiren / daß Beklagter das angestalte petitorium gebührend fortzusetzen schuldig.

Hinc fit, ut rebus sic stantibus, addatur clausula:

Es ist aber Beklagter das angestelte Petitorium gebührlich zu beschleunigen/und wie er solches iedesmahl

mahl zu Werck gestellet/Schein zu denen Acten zu bringen schuldig.

3. Transactio cum Adversario inita inhibitum à pœnâ non liberat. Carpz. *l. 1. Resp. 32.* Qvod si ergò reus fiscali opponat exceptionem transactionis, Actor poterit urgere replicationem rei inter alios gestæ, hisce formalibus:

Kläger

Vernimmet/daß Beklagter vorwendet / als wenn er sich mit seinem Gegener verglichen/und vermeynet also von der Strafe sich loß zu wircken. Nun stellet Kläger diesen Vergleich dahin / kan aber nicht befinden / daß solcher dem Fisco an exeqvirung der Strafe præjudicirlichē seyn könne/sonderlich da die außgebrachte Inhibition schon durch ein Urthel bey Kräfften erkant worden / wordurch der fiscus ein solch jus acqvisitum erlanget / welches ihm durch privat Vergleiche nicht mag entzogen werden; Fordert dennach Kläger von Beklagtē nochmahls richtige Antwort / in dessen Verbleibung will er ihme seine zustehende UngehorsamsBeschuldigung vorbehalten haben/etc.

Adeoqve non attentâ transactione reo responsio injungitur:

In Execution-Sachen ꝛc. Daß Beklagter/seines Einwendens ungeacht / auf die wider ihn erhobene Klage sich einzulassen schuldig/etc.

Attenditur autem transactio si ea fiat ante sententiam Inhibitionis confirmatoriam. Resolut. gravam. *tit.* von *Justit.* Sachen. *n. 51.* & tunc pronunciatur:

In Execution-Sachen ꝛc. Daß Klägers Suchen nicht statt hat.

4. In-

4. Inhibitione pro parte confirmatâ, pro parte autem cassatâ, multa pro ratâ tantummodò est exsolvenda Carpz. in Process. *tit. 23. n. 69.* Hinc contra totius summæ exactionem reus poterit excipere:

Beklagter

Kan zwar nicht in Abrede seyn / daß wider ihn eine pœnal inhibition auf 50. gfl. ergangen. Es ist aber hingegen auch dieses in Actis klar zu befinden / daß diese Inhibition nicht wegen aller Puncten confirmiret / sondern wegen etlicher wiederum cassiret worden. Bey welcher Bewandniß denn Beklagter nicht weiter / als nur pro ratâ kan belanget werden / Bittet also / Klägern mit seinem Suchen abzuweisen.

Et intuitu hujus exceptionis sententionatur:

In Execution - Sachen / rc. Daß Beklagter gestalten Sachen weiter nicht / als nur 25. gfl. zu erlegen schuldig.

Si verò totius multæ exactio obtinet, sententia est talis:

In Execution-Sachen / rc. Daß Beklagter / seines Einwendens ungeacht / die libellirte 50. gfl. zu erlegen schuldig. In Mangelung gütlicher Entrichtung / werden Klägern die gebetene Executoriales billich mitgetheilet.

*

* *De inhibitionibus vide disputationem elegantissimam B. Carpzovii.*

§. II.

§. II.

De Processu Summarii Possessorii in specie, & qvidem in casu contumaciæ formando.

AD Processum Summarii possessorii hoc in passu ritè formandum, hisce opus est regulis:

(I.) Actore emanente Reus accusabit ipsius contumaciam, de cujus modò suprà in parte generali dictum fuit; cui tamen & hæc aurea cautela addi poterit, maximè nimirum facere pro Reo, si ille vel per documenta, vel per testes, summariter modò examinatos *, suum Jus vel Libertatis, vel Servitutis deducat; ita namqve *poterit ab actione absolvi* l), & in suâ Possessione vel qvasi defendi, donec Actor contrarium Jus in Processu ordinario demonstret & obtineat. Daß Beklagter seiner Possess vel qvasi nicht zu entsetzē/ sondern darbey nochmahls / biß Kläger in Possessorio oder Petitorio ein anders / wie zu Recht erheblichen/beygebracht/gestalten Sachen nach / zu lassen und zu schützen.

* *Illud disceptatum novimus inter Interpretes nostros, testes in Possessorio momentaneo seu summarissimo utrum jurati esse debeant, an non? Juratos volebat esse Facultas Lipsiensis apud Finckelthus.*

observat. 32. Injuratis contenti erant Scabini Lipsienses apud Carpzov. 2. Constit. 7. Definit. 15. & lib. 1. Respons. 11. qvorum sententiam receptiorem ait Strauch. ad Jus Justin. Dissertat. 25. aph. 19. Sed Deciss. noviss. 1. cautum est, ut ad minimum unus juratus esset, nisi qvando tumultus aliudvè periculum inter partes metuendum foret, qvô casu duobus injuratis fidem haberi posse constitutum.

l) Non tamen primo statim termino, sed si reus absolutionem ab instantiâ non urgeat, pronunciatur:

Daß Kläger auf Beklagtens Vorbringen sich einzulassen schuldig.

Qvandoqve etiam adjicitur:

In Verbleibung dessen wird darauf hauptsächlich erkant.

Si actor iterum emaneat, & à parte rei possessio sit demonstrata, pronunciatur:

Daß Beklagter bey der possess vel qvasi des 2c. so lange biß Kläger in possessorio ordinario oder petitorio ein anders außgeführet/ billich zu lassen.

(II.) *Reo emanente* m), vel non legitimô modô comparente Actor ipsius accusabit contumaciam, ita ut ipsi comparere in primo bey Strafe Ungehorsams biß uf die Hülf[illegible] in secundo bey Straf Ungehorsams biß uf die Ehehafft / in tertio Termino bey Straf Ungehorsams biß uf die Hülffe à Judice demandetur: daß Beklagter nach anderweit peremptorischer Citation und Ladung allhier zu erscheinen/ und so denn bey Straf Ungehorsams biß uf die Ehehafft uf die erhobene Klage sich einzulassen/ und zu antworten schuldig.

m) Sicuti

m) Sicuti hic traditus modus accusandi contumaciam non est solitarius, ita in primo termino non statim dirigitur ad executionem, sed ad legitima impedimenta. Vid. supr. §. 4. n. 3.

§. III.

De Processu Summarii Possessorii in casu Comparitionis formando.

Actore & Reô comparente talis observari debet ordo:

I.) Libellus proponitur hisce ferè formalibus:

P. P.

Obwohl das Dorff von undencklichen Jahren her ihr abgeerndtes Feld ohne einige Widerrede nach ihren Gefallen fälgen / stoppeln und umreissen / auch mit demselben nach ihren Gefallen gebahren mögen / Sich dennoch deroselben Gerichts-Herr / N. N. kurtz verwichener Zeit freventlich unterstanden / ihnen solches bey Strafe zu verbieten / und nachdem sie dessen ungeachtet / in ihren Befugnüß fortgefahren / einen unter andern zu pfänden / bey Verrichtung des Pflügens / das Außspanne-Vieh außzuspannen / in die Gerichte zu treiben / und biß dato verwahrlich darinnen zu enthalten. Wann aber sie in ihrer Possessione vel qvasi des Pflügens / Stoppeln und Fälgens von un-

dencklichen Jahren her / ohne einige Widerrede geruhig gesessen/diese Außpfändung aber wider alles Recht und Billigkeit vorgenommen/und hierdurch sie in nicht geringe Abnahme ihrer Nahrung gebracht worden / Als fordert deßwegen klagender Syndicus von Beklagten richtige und vollständige Antwort/und wenn dieses beschehen / bittet er in Rechten zu erkennen und außzusprechen / daß Beklagter hierinnen gantz unrecht gethan / und dannenhero von solchem unbilligen Beginnen forthin gäntzlich abzustehen / das freywillige Fälgen Klägern in geringsten nicht mehr zu wehren/die Pfändung zu unterlassen / den Klägern den erlittenen Pferd- und Küh-Schaden zu ersetzen / aller dergleichen Attentaten forthin sich gäntzlich zu enthalten / ihnen Cautionem de non amplius turbando & molestando zu bestellen/ und noch über dieses wegen verübten Frevels diesem hochlöblichen Judicio eine ansehnliche Geld-Strafe / andern zur Abscheu/zu erlegen schuldig und pflichtig sey: Solches alles/oder was sonsten Vermöge des Styli Curiæ in Processu Summarissimo gebeten werden sollen/können oder mögen/ Stellet klagender Syndicus Anfangs zu Recht / mit Vorbehalt fernerer Rechtlichen Nothdurfft.

II.)Reus

II.) Reus ita præter propter reſpondere poterit:

P. P.

Annexâ hâc Proteſtatione erinnert ſich zwar Beklagter der auß dem Wohl-Edel. Hof-Gericht ſub-& obreptitiè an ihn außgewürckter inhibition. Wiewohl er nun in honorem Superioris derſelben pariret und gehorſamet/ iedoch aber damit ihm an ſeinen Rechten hierdurch nicht Abtrag und Einfall geſchehen möchte/ hat er Juris tuendi gratiâ mit Proteſtationen ſich zu verwahren/ nicht Umgang haben können/ Geſtalt er dann/ zu mehrer Aſſecuration unbegebenen Rechtens und unniedergelegter Poſſeſs bey dieſer Sache ſtreitig-gemachten Gerechtigkeit ein ſolenn aufgerichtetes Inſtrument gebührlichen inſinuiren, und ihme deſſen eine gerichtliche Recognition zu ertheilen gantz fleiſſig bitten thut. Damit aber bey dieſem Summariſchen Proceſs zu dem Decreto momentaneo deſto ſchleuniger zu gelangen/und nach Art deſſelben levatô velô verfahren werde; Als ſtellet er/Beklagter / Anfangs den Paſſum Legitimationis uf Gegentheils Seiten zur Rechtlichen Erkäntnüß/hält noch unnöthig zu ſeyn/der LitisContestation halber in hoc Proceſſu Summariſſimo ſich lange ufzuhalten / ſondern ſchreitet nur als-

bald fort/ den Judicem warhafftig zu informiren/ daß Beklagtens Herr Principal einer Posseß vel qvasi der Triffts-Gerechtigkeit / uf seiner und der Kläger Güter befuget/ und selbige / wie seine Vorfahren/ biß dato besessen und erhalten / zu dem Ende/daß bey solchem Summarischen und scheinbarlicher Weise colorirten Possessorio das Decret in momentaneo desto ungezweifflicher erfolgen/und der Possessor bey seinem Besitz / biß das Widrige in dem Ordinario oder Petitorio Judicio von Contrapart, wie Recht / außgeführet und dargethan worden / unverruckt zu verharren / manuteniret werden möchte / zu Behülff dessen überreicht Beklagter pro Informatione Nobilissimi hujus judicii beygefügte Documenta, Vermöge welcher nicht allein der Posseis der Trifft-Gerechtigkeit/sondern auch der Zeit (vor welcher weder Brachens noch Fälgens Kläger sich anzunehmen berechtiget) zu Colorirung ruhig inhabender posseß, und Erlangung eines Decreti in momentaneo zur Gnüge dargethan und erweißlich gemacht worden / ja auch so viel außgeführet / daß in der gantzen Benachtbarschafft es nicht anders gehalten / sondern nur ietzo zu widersetzlicher Neurung und Turbirung / muthwilliger Weise sothanes Attentatum vom

vom klagenden Theil vorgenommen worden / welcher Beweiß / wie in Summarissimo, Rechtsweisung nach bräuchlich / nicht dem Part zu publiciren / sondern nur den Judicem damit zu informiren / unter Beklagtens Anwalds Siegel zu Verhütung hieher undienlicher Disputaten unterdienstlich überreicht wird; Daran dañ nicht hindert / daß Kläger uf ungestümmes Einbringen Inhibition außgewürcket / sintemahl Protestando nicht allein Jus salvum & integrum erhalten / sondern auch durch eine Inhibition nach offenbahrer Rechts-Lehrer Meynung keinen die Possession entzogen werden kan. Bittet demnach Beklagter bey so gestalten Sachen / und bey solcher bewehrter eingenommener Information, wegen der von seinem Herrn Principalen biß auf diese Stunde annoch erhaltener ruhigen Possess in Rechten zu erkennen und außzusprechen / daß zu Verhütung aller Ungelegenheit beklagter Principal zum wenigsten in momentaneâ Possessione zu lassen / und so lange darbey zu schützẽ sey / biß Kläger ein anders entweder in Ordinario Possessorio oder in Petitorio; wie Recht beständiglich / außführen und beweisen werde. Solches alles stellet Beklagtens Anwald cum imploratione nobilissimi officii Judicis pro largissimâ

Juris

Juris atqve Justitiæ administratione zu einem Rechtlicheu Decret und Außspruch / und thut ihm fernere Nothdurfft per Expressum hiermit reserviren und vorbehalten.

III.) Actor hoc modo replicet:

ACceptiret, daß in seinem producirten Syndicat kein Mangel erscheinet / vernimmet aber mit grosser Verwunderung / wie daß Beklagter wider des Hochlöblichen Hof-Gerichts Inhibition und außgefertigten Citation extrajudicialiter eine Protestation instrumentiren und aufrichten lassen / dadurch gewiß unrechtmässiger Inhalt und Neurung diesem Hoch-Adel. Judicio geschehẽ / nnd also dasselbe in Mißtrauen oder Unrecht gesetzt werden will. Denn hätte Beklagter zu protestiren oder zu suchen gehabt / solte er selbiges bey dem Hof-Gericht angebracht / und darwider Inferiores und schlechter Notarien Protestation nicht zu geringem Despect und Beschimpffung desselben / nicht gebrauchet haben. Bittet demnach Klagender Syndicus zu Erhaltung dieses Hoch-Edl. Hof-Gerichts ansehnlicher Reputation dißfalls eine gute hohe Geld-Strafe dem Beklagten aufzulegen / und dem Urthel außdrücklichen mit inseriren zulassen / daß auch ferner Beklagter der Hof-Richterlichen Citation

tion und Inhibition schnur stracks zu wider gerne was Neues haben / und ein Momentaneum Possessorium in Summarissimo einmengen will/ wird sich gewiß nicht practiciren lassen. Deñ Klägere bey ihrer geruhigen Posseß vel qvasi billich so lange verbleiben biß Beklagter in Ordinario Processu ein anders darthue und außführe / disseits hat man einmahl Klage angestellet und erhoben/ Inhibition außgewürcket / und also ein Jus erlanget/ darauß kan man sich nun nicht setzen lassen/ die angedeutete Lehn-Brieffe / Jus Vicinitatis, absonderliche / nichtige Zeugnüsse / so contra formam & normam Juris lauffen/ und dergleichen Proceß räumen sich hieher gar nicht / kan sich auch hierauf klagender Syndicus nicht einlassen noch erklären/ er weiß nicht/was dasselbe ist/ hat es nicht gesehen/ und will es auch noch zur Zeit nicht wissen/ sondern er hält sich billich schlecht und recht an seine eingewandte Klage / erlangte Prævention und Inhibition. Wird nun Beklagter darauf litem contestiren/und die Sache nicht länger ufziehen/wohl gut/ wo nicht / so soll wider denselben mit der Ungehorsams Beschuldigung im letzten Satz gewiß verfahren werden/darnach er sich endlich zu achten/&c.

IV.) Reus iterum hâc ratione excipiet:

KAn nicht sehen/was doch einiges Acceptirens würdig sey / alldieweil klagenden Anwalds Syndicat anderer gestalt nicht zugelassen / es werde dann durch Hof-Richterlichen Außspruch vor richtig erkant/viel weniger aber kan Beklagter erblicken/wie doch sein großgünst. Herr Principal mit instrumentirter Protestation, und dahero bey dem Hochlöbl. Hof-Gericht gebührlicher Insinuation einen unrechtmässigen Inhalt und Neuerung gethan und begangen haben soll/ sintemahl selbiger parition zu gehörigen Respect dem Hof-Gericht verhoffentlich Gnüge gethan / daß aber hierüber Juris sui tuendi causâ durch eine Protestation-Schrifft/dasselbe sartum & tectum zu erhalten/ disseits ist vigiliret worden/kan Beklagten im wenigsten nicht verarget werden. Nam qvod qvis Jure facit, ad injuriam & læsionem alterius factum non præsumitur. Noch weniger ist verächtlich/ daß sothane Protestation coram Notario Publico ufgerichtet worden / Theils / weil derselbe seines Officii Tabellionatus darzu gnugsam habilitiret/ Theils auch / weil er deßhalben förderlichst zu gebrauchen gewesen / damit nicht etwa res judicata diesem Theil schädlich/und Contraparten ersprießlich eingezogen werden möchte / dahero eine höchste

Zunö-

Zunöthigung ist / daß klagender Syndicus Beklagten zu insimuliren sich unterstehen darff / ob hätte derselbe / mit Ufrichtung des Instrumenti, so viel zu verstehen gegeben / daß er ein Mißtrauen oder Unrecht in das Hochlöbl. Hof-Gericht gesetzet / oder demselben zugemessen hätte / auch darum zu Erhaltung desselben ansehnlicher Reputation in hohe Geld-Strafe zu nehmen / welche injuriosam Delationem wegen seines großgünst. Herrn Principalis, uf desselben special-Vollmacht / biß die insinuation mit gebührender Reverentz erfolget / zu Rechts befugter Vindict Beklagter Anwald ad animum revociren thut. Dann über rechtliches zugelassenes / gebührliches Protestiren ist notorium, qvod nemini superflua cautio nocere possit, besonders / weil offtmals ex falsa partis relatione etwas sub- & obreptitie erhoben wird / darbey billich gute Obacht zu haben / und Rechts gegönnte Mittel zu gebrauchen / die denn desto minder zu verargen / wann sie bey gethaner dem löblichen Hof-Gericht schuldiger Parition obtinendi Juris & reservandæ possessionis gratia, so Gegentheil zu turbiren sich unterstanden / gebraucht werden / derowegen denn dieser unfüglichen Beymessung halber klagender Syndicus viel billiger / denn unschuldig Beklagter in

Straf zu nehmen; So gestehet auch Beklagter keines weges / daß mit Inhibition dessen Herr Principal an seiner Possess gehindert / oder aber derer gar entsetzet sey / denn qvod acceptatur, wie Gegentheil nicht wiedersprechen kan / daß durch eintzige Inhibition niemand die Possess entzogen werde / Inhibitione enim possessionem non amitti recepta est Dd. sententia, Menoch. *de Retin. Possess. remed. 3. num. 88.* maximè qvando præcessit causæ cognitionem, Coler. *de Process. Excecut. part. 1. c. 2. n. 62. part. 3. c. 11. num. 1.* Als ist dieselbe auch ab effectu durch insinuirte Protestation suspendiret und ufgehalten worden. Protestatio enim reservat Jus Protestantis per vulgata Jura, und hat solcher Gestalt ausser allem Zweiffel Beklagtens Wohl-Adl. Herr Principal die Possess noch in salvo, ist auch hinführo selbige zu manuteniren / und nach Art des Summarissimi Possessorii den Judicem mit eingeschickten Documenten ad decernendum in momentaneo zu informiren / gar wohl berechtiget / in sonderbahrer Erwägung / weil auch in hoc summarissimo semiplenæ probationes zugelassen / imò vel unus testis sufficit, Menoch. *de Recup. Possess. remed. 15. num. 410. seqq.* Mascard.

de

de Probat. qvæst. 5. num. 119. & q. 11. n. 17. seqq. Berl. *P. 1. Concl. 36. n. 59.* qvi etiam recipi poteſt parte non citatâ, Finckelth. *obſ. 32. n. 1. ſeqq.* nec neceſſe eſt, ut juratò deponat, unde etiam nec repulſa in hoc Judicio admittitur, Farin. *de Teſt. qvæſt. 72. num. 109. tit. 8. lib. 3. & qvæſt. 74. n. 103. 104. 105. 106. ſeqq.* Nicol. *Proc. P. 1. c. 58. n. 4.* und hindert gantz nicht / daß Gegentheil ſich zur Sache nicht ſchicken will / noch weiß / auf ein oder das ander Zeugnüß ſich einzulaſſen / denn zu dem Ende auch ſolches nicht einbracht / ſondern nur zur Information des Judicis, wie denn in poſſeſſorio Summariſſimo Judicio, ohne das keine Publication des Zeugnüß von nöthen / Gail. *lib. 1. Obſerv. 6. n. 4.* Welche Information der Judex, Inhalts der Rechte / nicht allein willig anzunehmen / ſondern auch ex officio, dergleichen einzuholen / verpflichtet. Si enim uterqve partium contendit de Poſſeſſione, tunc Judex vel ad partis petitionem, vel ex officio ſummarias recipit informationes absq; ullâ litis conteſtatione, providetqve, ut rixæ & ſcandala evitentur. Dieſem nach haben Klägere uf die Litis conteſtation zu dringen keine Rechtsbeſtändige Motiv und Urſach / cum in momenta-

 neo

neo retinendæ, & summarissimo Possessorio procedi soleat sine litis contestatione, solâ facti veritate inspectâ & levatô velô. Rauchb. *P. 2. quæst. 6. num. 63.* deßhalben auch keine Ungehorsams Beschuldigung zu besorgen/oder daß dieselbe zu einem Effect und Verschmälerung der Possess und zustehendes Possessorii Summarissimi hinauß lauffen könne/vermuthlichen. Sondern Beklagter Anwald beruhet um so viel destomehr bey seinen pro Momentaneo zu sprechen gesuchten Petitis, weil dasselbe levissimi præjudicii, und da Gegentheil in ordinario vel petitorio stärckere Außführung thun kan/welches doch wohl verbleiben wird / ist ihme dadurch ein weniges benommen/ja/ es werden vielmehr scandala & rixa zwischen Obrigkeit und Unterthanen verhütet/wenn der Judex, wie diß Orts kein Zweiffel / uf den Statum Possessoris & Possessionis vel qvasi siehet/welcher tempore litis motæ vel paulò ante gewesen. Nun werden die zur Information beygebrachte Documenta solches dermaßen geben und erhalten/daß verhoffentlich Beklagtens Herr Principal bey seiner Possess vel qvasi verbleiben und gelassen werden wird/worüber den Anwald nochmahls das Hoch-Adel. Richterliche Amt hier-

hiermit unterthänig imploriren / und anruffen thut/ vorbehaltlichen seines Schlusses.

V.) Actor suâ ex parte sic concludat:

Stellets concludendo uf Erkäntnüß / ob die instrumentirte protestation des Gegentheils dem Hof-Gericht zum Despect gereiche/ hätte sich wohl versehen / es würde Beklagter der empfangenen Citation gehorsamlich pariret/ und Litem contestiret haben/ vernimmet aber anietzo so viel/ daß solches nicht erfolget / dannenhero er genöthiget wird / des Beklagten hochsträfflichen Ungehorsam in optimâ Juris formâ hiermit zu accusiren/und zu beschuldigen/unterdienstlich bittende/dahin zu erkennen / daß Beklagter nach anderweit peremptorischer Ladung bey Straf Ungehorsams allhier zu erscheinen den Krieg Rechtens zu befestigen/und weil solches anietzo verblieben / die verursachten Unkosten dieses Termini Klägern zu ersetzen schuldig sey. Diesem nun ist gantz nicht zuwider/was Beklagter von der Possess vor- und anbringen lassen/es ist seines Theils keine vorhanden/ man ist ihm auch keine geständig; Non entis enim nullæ sunt qvalitates, nulla accidentia. Es bleiben Klägere bey ihrer natürlichen Libertät billich/ biß sie von Beklagten mit ordentlichen Rechten dar-

darauß entsetzet werden / *L. altius 8. C. de servit. & aqva.* Die Litis Contestation ist Beklagtem in der Citation auferleget/dabey muß es wohl bleiben/ungeacht dessen/was de momentaneo Possessorio disputiret worden. Ist auch ungewöhnlich/ und contra Stylum Curiæ, daß/da ein Theil etwas heimlich einbrächte / man darob den ungehörten Theil seiner Possess priviren und entsetzen wolle/ die Hof-Richterliche Inhibition ist Klägern gleicher Gestalt vor die prætendirte Scandala gewiß genug / es soll sich ein ieder Part derselben enthalten/ und an Gleich und Recht begnügen lassen / klagendes Theil bleibet bey seinem angefangenen Proceß und erlangter Prævention billich/ repetiret priora, stellet selbe zu Hof-Richterlicher Erkäntniß/&c.

VI.) Reus ita deniqve ex suâ parte colophonem imponat:

WJederholet ebener Maßen concludendo sein voriges rechtmässiges Einbringen / begehret ferner nichts zu weiterer Erhaltung seiner Intention, weil das vorige noch nicht widerleget / zu moviren / sondern zweiffelt ihme gantz nicht/wie der Judex plenè de possessione Beklagtens Herrn Principals informiret, und demselben des Possessorii Summarissimi Natur und Eigen-

schafft

schafft mehr bewust / als zu erinnern von nöthen / Also werde derselbe auch Gegentheils nichtigē Einstreuen / und was sich selbiger von erlangter Inhibition träumen lassen ungeachtet / in momentaneo zu decretiren kein Bedencken tragen; Denn / wie solcher Inhibition-Effect und Wirckung / Inhalts angeführter Rechte / gantz unkräfftig / also ist sie auch durch instrumentirte Protestation enerviret worden. Die Præsumtio Libertatis thut auch in hoc Passu & Processu nichts zur Sache / cum hoc Judicium detur etiam ei, cui Juris Communis præsumtio adversatur, unde hanc Præsumtionem levem esse asserit Menoch. *remed. ult. retin. Possess. num. 21.* daß auch keine Litis contestation allhier von nöthen / ist allbereit an- und außgeführet / darwider Kläger nichts auf die Bahn bringen können / sondern alles tacite, qvod acceptatur, einräumē müssē / Beklagter hätte allbereit gethan / was ihm zu thun obgelegen / und verhoffentlich den Judicem dermaßē informiret / daß der Proceß gnugsam coloriret sey / und er darbey geschützet werden wird / biß daß Gegentheil in Ordinario Possessorio oder Petitorio, wie recht / anders außführen und erhalten werde / ꝛc. Solches stellet Beklagter Gewalt-Träger denuò zu Recht / ꝛc. imploriret hierüber / etc.

 VII.) Si

VII.) Si documenta producta ad colorandam possessionem non sunt sufficientia, tunc ita qvandoqve *pronunciari solet* n):

P. P.

Auß den Actis und denen in der instrumentirten Protestation angeführten Motiven / wie auch denen pro Informatione Curiæ überreichten Documenten ist so viel zu befinden / daß Beklagter Principal bey seiner Possess vel qvasi in natürlicher Freyheit der Trifft-Gerechtigkeit / so lange als Kläger in Possessorio Ordinario oder Petitorio ein anders / wie zu Recht / erheblich beybracht / zu lassen und zu schützen.

n) Modus pronunciandi in possessorio summarissimo hodiè est, & qvidem si pronuncietur pro Actore:

Auf Summarische Klage / Antwort und erfolgte Gesetze ꝛc. Daß Klägere bey der possess vel qvasi des fälgens und stoppelns ihrer abgeerndten Felder / so lange / biß Beklagter in possessorio ordinario oder petitorio ein anders außgeführet / billich zu lassen / und ist er die abgepfändete Pferde und Kühe Klägern / ohne Entgelt / abfolgen zu lassen / auch die verursachte Schäden und Unkosten / nach vorhergehender liqvidation, und Richterlicher Ermässigung / ihnen zu erstatten schuldig / etc.

Pro reo autem talis fertur sententia:

Auf Summarische Klage ꝛc. Daß der Kläger Suchen nicht Statt hat / und seynd sie des Fälgens und Stoppelns / auf denen abgeerndten Feldern so lange /

biß ſie in petitorio oder poſſeſſorio ordinario ein anders außgeführet/ ſich zu enthalten ſchuldig.

VIII.) Verùm rectius mihi facere videntur Judices, qvi & Actori ſummariam Juris ſui deductionem & reprobationem (Summariſchen Gegenbeweiß) liberam relinqvunt, anteqvam in momentaneo decernunt: Aut ſi hoc neglexerint, *ſvaſerim actori* o), ut ſententiam talem vel per Leuterationem, vel per Appellationem à viribus rei judicatæ ſuſpendat, cui omninò à Judice deferendum erit, cùm Jura partium debeant eſſe æqvalia.

o) Sed verendum, conſilium parum fore proficuum, cùm contra ſententiam in poſſeſſorio ſummariſſimo latam neqve leuteratio, neqve appellatio admittatur, *l. un. C. ſi de moment. poſſeſſ. fuerit appellatum*, Carpz. in Proceſſ. *tit. 17. art. 4. n. 16. & ſeqq.* Adeoqve non neceſſe habet Judex, huic remedio ſuſpenſivo deferre: & licet deferat, non tamen præjudicatur parti adverſæ, qvoad exceptionem inadmiſſibilitatis, qvæ in termino proſecutionis, vel juſtificationis opponi poteſt:

Leuterat

Muß ſich verwundern/ daß Gegentheil ſich unterfangen/ wider das júngſtgeſprochene Urthel eine Leuterung einzuwenden / da ihme doch wohl bewuſt/ daß nach Jnhalt der bekanten Rechte in poſſeſſorio ſummariſſimo keine Leuterung zuláßlich / in deſſen Erwágung iſt er auch nicht ſchuldig/ auf die proſeqvirte Leuterung ſich einzulaſſen / ſondern bittet

tet vielmehr zu erkennen/daß die eingewandte Leuterung nicht zuläßlich.

Idqve fit per seqventem sententiam:

Daß die eingewandte Leuterung nicht zuläßlich.

Qvandoqve ratio decidendi simul inseritur:

Daß die eingewandte Leuterung / nach Gelegenheit dieses summarissimi possessorii, nicht zuläßlich.

Partis Secundæ & Specialis
CAPUT II.
De
PROCESSU ORDINARIO.

A Processu Summario devenimus ad Processum Ordinarium & solennem, qvo solenni Juris ordine Controversiæ in Judiciis ritè & ordinariè pertractantur, & circa qvem meritò observandum venit, qvod Innoc. *in c. Noviss. n. 2. de Judic.* scriptum reliqvit, nunqvam scil. nocere, ordinem Judiciorum solennem observare.

Caput hoc duobus membris, & utrumqve tribus Sectionibus expedietur, ex qvibus est

MEM-

MEMBRI PRIMI

Sectio Prima

De

OBJECTO PROCESSUS ORDINARII.

PRo Objecto Processûs Ordinarii agnoſcim⁹ omnes illas cauſas in Catalogo, qvem ſuprà ex parte retulimus, cauſarum ſummariarum non exſtantes, ut non opus ſit, hîc longius immorari; Progredimur potius, & ſiſtimus *

* *Sanè regulariter cauſa qvævis pro Ordinariâ habetur, donec probetur ſummaria vel extraordinaria.*

MEMBRI PRIMI

Sectionem Secundam

De

FORMA PROCESSUS ORDINARII.

FOrma Proceſsûs Ordinarii conſiſtit in accurato & ſolenni actuum Judicialium ordine, qvem non ſolùm in Epiſtolâ Germanicâ, Proceſſui Juris Summario Coleri adnexâ, ſed & apud infinitos Proceſſuiſtas alios, & ex his præſertim apud Dn. Carpzovium. Dn. Nicolai. Ayrer.

 Belitz,

Belitz, Rotſchütz, Volckman in Art. Notar. *P. 1. c. 59. p. 340. & multis ſeqq.* offendes eleganter expreſſum, eò brevitatis ſtudio Lectorem cupidum remittentes. Ubi tamen obſervandum, aliter in foro Imperii, aliter in foro Sax. Proceſſum formari. Ibi obſervatur articulatus, hîc ſimplex libellus; ibi Juramentum calumniæ generale in omni causâ tàm ab Actore, qvàm Reo ipſorumqve Advocatis præſtandum, hîc minimè*, ſed multorum in auribus reſonat Procuratoris illius in agone mortis ſæpiùs repetita qverela: O Juramentum Calumniæ! Ibi libellus, exceptionesqve cum ipsâ litis conteſtatione in ſcriptis offeruntur, hîc vivâ voce & oretenus proponuntur; Ibi poſt litis conteſtationem poſitiones qvædam formantur, mediante *Juramento dandorum & reſpondendorum* p): Hîc verò ipſi ſtatim articuli probatoriales conficiuntur, nec opus eſt illis poſitionibus, cùm ipſorum ſcopum & finem jam conſeqvatur ipſa litis conteſtatio, qvæ debet eſſe perſpicua, apta, & ſpecifica. Ibi admittuntur articuli additionales, hîc minimè. Ibi loco remediorum ſuſpenſivorum contra latas & publicatas ſententias Appellatio, reductio ad arbitrium boni viri, ſupplicatio, remedium qverelæ, reviſionis

nis Actorum, nec non nullitatis Judicium, hîc verò Leuteratio,& certis in Casibus Oberleuteratio; Appellationis & nullitatis remedium tantùm, & hoc qvidem non nisi subsecutâ mulctâ à succumbente solvendâ, admittuntur. Vid. omninò elegans Coleri Oratio *de Orig. Process. & Util. juris Saxon. ipsius Tractat. de Process. Execut. præmissa.*

* *Rectè illud in forô nostrô esse abolitum tuetur Carpz. part. 1. Constitut. 12. Desinit. 21. sed vide Joh. Brunnemann. de hâc re eleganter differentem in Process. suô cap. 15. n. 6.*

p) Juramentum istud est species juramenti calumniæ. Speculator *l. 2. p. 1. de Positionib. §. 4. n. 1. & Juramentum dandorum* spectat ad actorem, qvi mediante hôc juramentô exhibet positionales, & jurat, qvòd credat, eos esse veros: *Juramentum respondendorum* pertinet ad reum, qvi eô mediante respondet ad actoris positiones,& positiones suas defensionales affirmat. Gail. *l. 1. Obs. 79. n. 10.* Carpz. *tit. 10. art. 3. num. 3.*

Ut verò omnia in verba paucissima conferamus, & formam Ordinis Judiciarii solennis summatim exhibeamus, sciendum est, hîc tres occurrere partes substantiales, qvarum prima durat à primo actu usq; ad litis contestationem, secunda à litis contestatione, usqve ad conclusionem. Tertia ab eâ usqve ad sententiam definitivam; loqvendo & intelligendo semper exclusivè. Sigism. Scacc. *l. 1. de Judic. cap. 4.*

MEM-

MEMBRI PRIMI
SECTIO TERTIA
De

FINE PROCESSUS ORDINARII.

FInis hic ſpecialis coincidit cum Fine & effectu Proceſsûs in genere conſiderati, de qvo in parte priori *Membr. 4. cap. 2.* actum fuit.

MEMBRI SECUNDI
SECTIO PRIMA
De

PETITORIO.

PEtitorium illud diximus eſſe Judicium, ubi principaliter de Dominio alicujus Rei agitur. Dividi ſolet à Dd. in Perſonale & Reale. Perſonale dicitur, qvod ex obligatione aliqvâ ad dandum vel faciendum aliqvid competit & exercetur. Reale, qvo rem noſtram Jure Dominii vel qvaſi petimus, & iterum triplex conſtituitur: Univerſale, Generale & Singulare, uti videre eſt ex.Rosbach. *Prax. Civil. tit. 1. n.12.ſeqq.* Ex tribus illis ſpeciebus ultimum & poſtremum, ſingu-

singulare scil. Judicium assumere, illudqve tanqvam exemplum ProcessusOrdinarii pertractare & explanare nobis allubescit, & eâ qvidem methodo, qvam in Summario observavimus, h. e. petitorium Judicium vel Processum respectu tàm primæ, qvàm secundæ Instantiæ, & ubiqve tàm in genere, qvàm in specie, & in casu tùm contumaciæ, tùm comparitionis partium formandum contemplabimur, qvod, ut eò felicius & ex voto expediatur, Casus talis esto:

Mævius reiset in Francken / und übergiebet immittelst die Administration seines Hauses und der Land-Güter Titio. Titius aber verstirbet nebenst den Seinigen / und kommen also des außländischen Mævii bona in des Caji Hände / derselbe nimmt sie in possess, und verkaufft solche dem Sempronio, der sie nach fort und fort ruhig besitzet / biß Mævius wieder nach Hause angelanget / und ob gleich er / Sempronius, von dem Mævio solche Güter ihm einzuräumen angesprochen wird / so will er sich doch hierzu nicht verstehen / dahero wird Mævius Klage wider ihn zu erheben genöthiget und gezwungen.

§. I.

De Petitorio primæ Instantiæ in Genere.

ACtus generales in hoc casu observandi in Parte generali sufficienter jam fuerunt explicati, & sunt:

I. Advocati aditio & constitutio. 2. Supplicatio pro impetrandâ citatione. 3. Citatio. Cùm verò notum sit, supplicationi, tanqvam Citationis libello, (cujus varias formulas congessit Nicol. *Proc. P. 1. c. 2.*) qvandoq; inseri & annecti solere actionis libellum, non immeritò ipsius, ad propositum casum applicati, apponimus exemplum:

P. P.

VOr denen / ꝛc. erscheinet N. N. reserviret ihm alle und iede in geistlichen und weltlichen beschriebenen und unbeschriebenen Rechten zu statten kommende Beneficia Juris, und setzet diesem nach seine An- und Zusprüche gegen und wider N. N. kürtzlich sagende: Ob wohl in allen Rechten heilsamlich versehen / daß keiner des andern Güter sich selbst-thätiger Weise anmaßen / oder zu eigenen Gebrauch ziehen soll / sich doch dessen allen zu wider N. N. auß eigenen Bewegnüß unterstanden / Klägers zwischen N. N. gelegenes Haus und darzu gehörigen 2. Aecker N. N. genannt / und von seinem Vater ererbet / eingenommen / und / ungeach-

geachtet alles freundlichen Erinners / dieselben in Güte abzutreten nicht gemeynet. Wann aber dieses Klägern und Eigenthums Herrn zum höchsten Præjudiz und Nachtheil gereichet / auch nicht länger gesinnet/Beklagtens widerrechtlichen Vornehmen und Attentaten weiter nachzusehen; Als fordert er von Beklagten hierauf förmliche / vollständige und categorische Antwort mit Ja oder Nein/ und wenn dieses geschehen / bittet er in Rechten zu erkennen und außzusprechen / daß erwehntes Haus und Land-Güter Klägern Jure Dominii eigenthümlich zuständig und sey dannenhero Beklagter ihm solche cum fructibus perceptis & percipiendis, nebenst allen verursachten Unkosten und erlittenen Schaden/bey Vermeidung schleuniger Hülffe/zu erstatten schuldig / solches alles / und was mehr gebeten werden können / stellet er zu Recht/ und imploriret darneben Nobiliss. Judicis officium salvo Jure qvocunqve. Alias aliarum actionum formulas suppeditat Schneidevv. Term. Goldstein / & alii, qvibus addatur Ayrer *In suo Process. P. 1. cap. 4.* qvi articulati libelli formam exhibet.

§. II.

De Petitorio primæ Inſtantiæ in ſpecie, & qvidem in caſu Contumaciæ formando.

AUt Actor, aut Reus in ipſo Termino emanet, & tunc qvâ ratione contra illum tàm de Jure Civili, qvàm Camerali & Saxonico procedatur, in Parte primâ & generali dictum.

§. III.

REo verò contumace exiſtente aliter proceditur de Jure Sax. de qvo ſuprà egimus: Aliter de Jure Civili & Camerali, & hîc iterum aliter ante litis conteſtationem, aliter poſt litis conteſtationem. Ante litis conteſtationem Actor in Poſſeſſionem rei, actione reali petitæ, mittitur, examinatô prius ſummariè negotiô, ſervandæ & cuſtodiendæ ejus gratiâ. In actione verò perſonali pro modo & qvalitate debiti. Qvæ miſſio dicitur fieri ex primo Decreto, qvod nihil aliud eſt, qvàm primus Juſſus Judicis, per qvem in actione perſonali Actor cuſtodiam & defenſionem bonorum, in reali verò veram poſſeſſionem acqvirit, & reus ob contumaciam amittit. Recuperare verò illam iterum poteſt, ſi in actione

ne reali intra anni ſpatium ſe ſe ſiſtat, contumaciam purget, & ſatisdet de Judicio ſiſti, refuſis expenſis: Secus ſtatim fertur ſententia declaratoria dominii, nec opus eſt, ut dominium Actori ex ſecundo Decreto (qvod nihil aliud eſt, qvàm ſecundus juſſus Judicis, per qvem Actor, qvi primus cuſtodiæ causâ miſſus fuerat, veram poſſesſionem, aut etiam plenum dominium vel qvaſi ob contumaciam & moram rei acqvirit, & Reus in augmentum pœnæ amittit) adjudicetur, cùm illud jam Jure ſuo habeat vindicetqve. In perſonali autem actione Reus contumax qvandocunqve venit, anteqvam ſecundum Decretum Judicis interpoſitum fuerit, præſtitâ prius cautione de Judicio ſiſti & reſtituendis ob contumaciam cauſatis expenſis, auditur, nec non poſſeſſio ipſi reſtituitur. Vid. omninò Emer. à Rosbach. *d. Prax. Civil. tit. 30. 31. 32.* Qvocirca *hoc noſtro caſu de Jure Saxonico* q) ita in primo Termino: **Daß Beklagter bey Strafe Ungehorſams.** In ſecundo: **Daß Beklagter bey Strafe Ungehorſams biß auf Ehehafften.** In tertio: **Daß Beklagter bey Strafe Ungehorſams biß auf die Hülffe zu erſcheinen/und nebenſt Erſtattung der Unkoſten auf die erhobene Klage ſich einzulaſſen ſchuldig/ ꝛc.** & deni-

deniqve in qvarto Termino: Daß Kläger Beklagten nunmehro Vermöge angestalter Klage biß auf die Hülffe erstanden / und dannenhero er Beklagter das libellirte Haus nebenst den zweyen Land-Gütern Klägern einzuräumen/ und alle verursachte Schäden und Unkosten/ etc. (inseratur conclusio in libello adhibita.) Rei contumacia accusari potuit. De Jure Civili ita petatur, necesse est: Daß Klägern nicht unbillich die Possess und Besitz der libellirten Stücke Gerichtlich eingeräumet/ und er darein immittiret werde / und sey auch über dieses Beklagter die verursachten Schäden und Unkosten Klägern abzutragen schuldig. Vel: Daß nunmehr die libellirten Stücke Klägern eigenthümlich und jure dominii zuständig.

q) Aliter describitur procedendi modus in Ordinat. Procesf. *tit. 10.* §. In Fall/ qvæ ad jus Saxonicum ejusqve observationem sese refert: Ex cujus dispositione non reqviruntur qvatuor termini; sed sufficiunt duo: In primo contumax condemnatur ad legitima impedimenta hoc modo:

Daß Kläger seine Klage und Zusprüche wider Beklagten biß auf Ehehafft und behelffliche Widerrede erstanden und erlanget.

In altero Termino condemnatur ad executionem:

Daß Kläger seine Klage und Zusprüche wider Beklagten wegen seines beharrlichen Ungehorsams / nunmehr auch biß auf die Hülffe erstanden und erlanget.

Qvan-

Qvandoq; etiam adjicitur condemnatio secundum petita libelli: Derowegen er Klägern / etc.

Qvæ explicatio qvandoqve tertio termino petitur, & singulari sententiâ comprehenditur.

§. IV.

De Petitorio primæ Instantiæ in Casu Comparitionis partium formando.

Utroqve & Actore & Reo comparente seqventes notentur Regulæ:

I. Actor primò omnium repetat suum libellum, Reus verò suas exceptiones dilatorias, item peremptorias, eo modò, qvem suprà delineavimus, proponat, simulqve eventualiter de Jure Saxonico litem contestetur, *secus in expensas condemnabitur* r). *Tit. 11.* der Chur-Fürstl. Proceß- und Gerichts-Ordnung. §. Alle Exceptiones. ibi: und alsobald darauf conditionaliter und in eventum lis contestiret, solche litis Contestation aber nicht / wie etwan zu geschehen pfleget/biß in den letzten Satz gesparet sondern alsobald in dem ersten/ oder aufs längste in dem andern Satz bey Vermeidung der Expensen, mit angehangen werden. Es hätte dann einer so ansehnliche Declinatorien / daß sie/ob er vor den Gerichten/

ten/ dahin er citiret/ zu stehen schuldig/einen billigen Zweiffel verursachen könne.

r) Per talem sententiam:

Daß Beklagter/ seines Vorwendens ungeacht/ auf die erhobene Klage sich einzulassen/zu antworten/ und den Krieg Rechtens zu befestigen/ auch weil er solches anietzo nicht gethan/ die Unkosten dieses Termins Klägern zu erstatten schuldig.

Reus itaqve ad nostram rei vindicationem ita præter propter respondere poterit:

ERscheinet rc. Saget hierauf exceptivè kürtzlichen/ wie daß rc. (proponantur exceptiones) und bittet in Rechten zu erkennen und außzusprechen/daß rc. Da aber über alles Verhoffen/ er Beklagter mit diesen seinen rechtmässigen exceptionen nicht gehöret/ oder selbige attendiret werden soltẽ/auf solchen Fall und ehe nicht/ saget er animo negativè litem contestandi, daß er der Klage in allen ihren clausulen und Puncten/immaßen dieselbe erhoben und vorbracht/ nicht geständig/ negando narrata prout narrantur, & petita fieri debere, prout petitum est; Insonderheit aber gestehet er nicht/daß (1.) das libellirte Haus nebenst den Land-Gütern Klägern eigenthümlichen jure dominii vel qvasi zuständig. Er gestehet (2.) nicht/ daß er Beklagten solches Haus und Güter in ungebühr-

gebührlichen Gebrauch und Posseß Klägern thätlichen und de facto vorenthalte und besitze / Und wiewohl vor das (3.) es an dem / daß er sich ohne Rechtliches Erkäntnüß solche Stücke nicht einzuräumen erkläret / so wird doch hingegen negiret / daß solches alles denen Rechten zu wider. Es wird negiret (4.) daß ihm Klägern einiger Schaden zugefüget worden; Auch wird (5.) nicht gestanden / daß er / Kläger / zu dieser Rechtfertigung genothdrenget worden. Es wird auch schlüßlichen negiret / daß in Rechten erkennet und außgesprochen werden könne / daß ihme Klägern das Haus nebenst den libellirten Land-Gütern eigenthümlichen jure dominii vel qvasi zuständig / und daß Beklagter solche cum fructibus perceptis & percipiendis, wie auch allen verursachten Schäden und Unkosten wieder zu restituiren verbunden / sondern es bittet vielmehr Beklagter ihn von angestalter Klage mit Erstattung der Unkosten zu absolviren. Solte sich aber Kläger einiges Beweises dißfalls unterfangen / auf den Fall und ehe nicht bedinget sich Beklagter nebenst andern behäglichen Mitteln seinen Gegenbeweiß protestando.

II. Actor replicet:

Kläger

Lässet die vorgeschützten exceptiones, dardurch nur Weitläufftigkeiten und allerhand modi elabendi hervor gesuchet werden / in ihrem Werth und Unwerth beruhen / und machet ihm gantz keinen Zweiffel/daß nicht selbige rejiciret und verworffen werden solten. Denn erstlich/rc. (respondeatur ad exceptiones) Sonsten aber hätte sich Kläger nicht versehen/daß Beklagter litem negativè zu contestiren sich erkühnen würde / bevorab weil nicht allein das Widerspiel ihm wohl bewust / sondern auch über dieses alles das jenige/ was libelliret / auf der kundbahren notorietät beruhet/immaßen denn Land-und Stadtkündig/daß er das Haus und Land-Güter von seinen lieben seel. Eltern ererbet; Und weil denn zu Recht stattlichen versehen/ qvòd notoria non indigeant probatione. Als bittet er/Kläger/ihn mit Beweiß gestalten Sachen nach zu verschonen / und gebetener maßen zu sententioniren. Stellets rc.

III. Reus contra id hoc modo protestetur:

Geschiehet ihme sehr ungütlich/daß er beschuldiget worden/er suchte allerhand modos elabendi, indem er seine Rechtsbeständige exceptio-

ptiones opponiret und vorgeschützet/da doch wohlversehenen Rechtens/qvòd,qvi jure suo utitur,nemini faciat injuriam (hic poterit iterum ad replicationes responderi.) Ebener maßen ist es recht seltzam / daß klagender Theil ihme was sonderliches zu machen/und sich von dem Beweißthum zu befreyen begehret/da doch nicht dargethan / daß/ wie vorgegeben wird/das contrarium und Widerspiel notorium sey. Ergò qvod solà affirmatione affirmatur, solà negatione refellitur. In Summa/ Kläger muß nun dran / wie sehr ihm auch darfür gegrauet und wird verhoffentlich auch jenes axioma juris allhier statt finden / qvòd Actore nihil probante reus absolvatur. Stellets ꝛc.

Cœteras positiones facilè qvilibet supplere poterit. Et hactenus qvidem de litis contestatione in Foro Saxonico usitatâ, *qvam talis deinde seqvitur sententia* s):

P. P.

DAß Beklagter / seines Einwendens ungeachtet / uf die erhobene Klage sich einzulassen schuldig/und weil derselbe uf solchem Fall den Krieg Rechtens/mit Nicht-gestehen/ befestiget / so ist Kläger den Grund seiner Klage/wie zu Recht erhebli-

heblichen / binnen Sächsischer Frist beyzubringen verbunden / darwider denn Beklagten der Gegen-Beweiß und andere rechtliche Nothdurfft vorbehältlichen/V. V. W.

s) Si litis contestatio fuerit pura, in foro Saxonico ulterior responsio reo non injungitur, sed statim super litis contestatione fertur sententia:

Auf Klage/Antwort und erfolgte Gesetze N. Klägern an einem/N. Beklagten anders Theils rc. Dieweil Beklagter auf die erhobene Klage geantwortet/ und solcher nicht geständig/so ist Kläger den Grund derselben/ in Sächsischer Frist/ wie Recht / zu erweisen schuldig / darwider Beklagten sein Gegen-Beweiß und andere Rechtliche Nothdurfft billich vorbehalten wird / ferner darauf zu beschehen/ was Recht ist/ rc.

Si autem litis contestatio sit eventualis, eiqve exceptiones dilatoriæ annexæ, tunc sententia ita concipitur:

Auf Klage / rc. Daß Kläger den geforderten Vorstand zu bestellen/Beklagter aber also dann auf die erhobene Klage zu antworten/und den Krieg Rechtens zu befestigen schuldig / Und weil er auf den Fall solches allbereit gethan / und der Klage nicht geständig/ so ist Kläger etc.

De jure Communi admittitur illa generalis litis contestatio, nego narrata, prout narrantur, nego actionem institutam, & peto, me ab eâ cum refusione damni & expensarum absolvi, *O.Cam. part.*

part.3.t.13.§. Und nachdem biß anhero. Verum postmodum Reus ad positiones, qvas Actor sub Juramento dandorum exhibet, distinctim per verba, si super facto alieno respondendum est, credo, aut non credo, glaube wahr / oder nicht wahr seyn; Sin verò super facto proprio, per verba verum aut non verum, es sey wahr oder nicht wahr / mediante Juramento respondendorum litem contestari tenetur, vid. Ayrer *dict. P. 1. c. 4. observ. 7. n. 12.* & post eum Carpz. *part. 1. Constit. 10. Defin. 4. & 6.* Ubi notabile hanc in rem profert præjudicium, qvod ita sese habet: Daß Beklagter / seines Vorwendens ungeachtet / uf Klägers articulirte Klage / wenn er dieselbe vermittelst Eydes dandorum wiederholen wird / sich mediante juramento respondendorum einzulassen / litem zu contestiren und singulariter singulis ohne einigen Anhang durch das Wort: glaube wahr oder nicht wahr seyn / zu antworten schuldig / und werden ihme seine exceptiones, so viel derselben erheblichen / nach geschehener Kriegs-Befestigung zerstörlichen einzuwenden / billich vorbehalten / darauf in der Sache ferner ergehet / was recht ist.

IV. Lite de Jure communi contestatâ, præstari debet Juramentum calumniæ, tùm à Reo, tùm

ab actore, qvò præstitò offeruntur Judici, intra Terminum ad probandum destinatum, mediante Juramentò dandorum, ut jam dictum est, positionales & defensionales: Illæ ab Actore, hæ à Reo; Illis reus, his Actor respondere cogitur, uterqve mediante Juramentò respondendorum, sicut hæc omnia fusissimè & eleganter explanat Emer. à Rosbach. *de Prax. Civil. Tit. 51. per. tot.*

V. De Jure Saxonico post litem contestatam vel Reus Juramentum delatum jurare, aut Actori illud referre, aut conscientiam suam probationibus salvare, vel Actor id, qvod Reus negavit, probare tenetur.

Ubi notandum 1. Actorem, Juramentum Reo delaturum, & id, qvod libellatum est, Rei conscientiæ commissurum; *ante præstationem Gvarandæ* t) & purè subsecutam litis contestationem id ipsum facere debere. *Tit. 18.* der Chur-Fürstl. Proceß- und Gerichts-Ordnung. ibi: So der Kläger dem Beklagten die Klage ins Gewissen schieben/ und den Eyd derowegen deferiren wolte/ soll ihme solches/ wann er gleich keinen Schein noch Beweiß vor sich hat/ nachgelassen seyn/ iedoch daß er es/ Vermöge publicirter Constitution, vor angelobter Gewehr und Kriegs-Befestigung thue.

For-

Formula deferendi Juramentum hæc esse poterit: Ob nun zwar Kläger zum Beklagten sich nicht versiehet/daß er die Klage verneinen und Litem negativè contestiren solte/ iedoch aber uf den Fall solches geschehen würde/will er ihme die gantze Klage mit allen ihren Clausuln, qvalitäten und Umständen in sein Christliches Gewissen [*in facto proprio* u)] Wissenschafft und Wohlbewust [*in facto alieno* x)] hiermit geschoben und gestellet haben/nicht zweiffelnde/er werde selbiges/ vermittelst eines Cörperlichen Eydes/zu eröffnen schuldig seyn. Solches und was sonsten etc.

r) Post hanc si demum juramentum deferatur, seqventem in modum poterit excipi:

Beklagter

Ersiehet/daß Kläger erst ietzo / und zwar nachdem schon lis purè und negativè contestiret worden / die Gewehr auch angelobet / ihme die Klage in sein Gewissen schieben will/Weiln aber solches zu spät/ und die delatio juramenti nicht mehr statt hat / so hat Beklagter nicht Ursache / darauf sich einzulassen/sondern bittet / Klägern darmit abzuweisen/ und auf die litis contestation zu erkennen.

Idqve fit tali modo:

Dieweil Beklagter auf die erhobene Klage geantwortet / und solcher nicht geständig / so ist Kläger ꝛc. Und hat die Eydes delation nunmehr nicht statt.

Et

w) Et tunc pronunciatur:

Dieweil Beklagter auf die erhobene Klage geantwortet/und solcher nicht allenthalben geständig / Kläger aber ihme / auf dem Fall die Klage in sein Gewissen geschoben/ so ist er solches auf vorgehenden Klägers Eyd vor Gefährde hierüber zu eröffnen schuldig/ er wolte denn dasselbe mit Beweiß vertreten/darmit würde er in gebührender Frist billich gehöret/und zugelassen/ergehet also dann darauf ferner/was recht ist.

x) Qvo casu sententia ita concipitur:

Dieweil Beklagter auf die erhobene Klage geantwortet/und solcher nicht geständig / so ist er hierüber sein Gewissen/Wissenschafft und Wohlbewust/dahin es ihn auf solchen Fall gestellet / auf vorgehenden Klägers Eyd vor Gefährde / zu eröffnen schuldig/er wolte denn den Haupt-Eyd referiren / oder sein Gewissen mit Beweiß vertreten / darmit würde er in gebührender Frist billich gehöret / und ergehet darauf ferner was recht ist.

Si verò tàm de propriis, qvàm alienis factis fiat juramenti delatio, sententionatur ita:

Auf Klage rc. Dieweil Beklagter rc. So ist er / auf vorgehenden Klägers Eyd vor Gefährde/über den factis propriis sein Gewissen / über den alienis aber sein Gewissen/ Wissenschafft und Wohlbewust zu eröffnen schuldig / er wolte denn den Haupt-Eyd/ so viel die facta aliena anlanget / Klägern referiren/ oder sein Gewissen mit Beweiß/welches ihm in den propriis gleicher gestalt unbenommen/ vertreten/

dar-

darmit würde er in gebührender Frist billich gehöret/und ergehet darauf ferner, was recht ist.

Non procedit super facto alieno delatio, si soli committatur conscientiæ. Ordin. Process. *tit. 18. §.* Weil es aber. Carpzov. in Proc. *tit. 11. art. 1. n. 160.* Et contra talem delationem reus ita poterit excipere:

Beklagter

Erscheinet/und antwortet auf die wider ihn erhobene Klage in genere mit einem Nicht-gestehen / In specie aber negirt er 1. daß rc. und daferne Kläger sich eines Beweises anmaßen wolte / auf solchen Fall reservirt er ihme seinen Gegen-Beweiß/ Und ob wohl Kläger sich unterfangen/ihme das jurament zu deferiren/so wird ihme doch solches à probatione nicht liberiren / indem die libellirte facta aliena, die Klage aber allein ins Gewissen geschoben worden: Bittet demnach Beklagter / Klägern darmit abzuweisen.

Idéve fit mediante tali sententiâ:

Dieweil Beklagter auf die erhobene Klage geantwortet/und solcher nicht geständig / so ist Kläger den Grund derselben in Sächsischer Frist / wie Recht/ zu erweisen schuldig / darwider Beklagter rc. Und hat die Eydes delation nicht statt.

Eodem modo pronunciatur in matrimonialibus, criminalibus, famosis: Et qvando actori juramentum delatum ob infamiam referri neqvit. Carpz. in Process. *tit. 11. art. 1. n. 47. 72. 85.*

2. Juramentum tali modo delatum, ab Actore revocari, & ipsum post præstitam Gvarandam & litem contestatam *ad probationes* y) ordina-

rias confugere posse, modò illud Reus haud acceptaverit aut retulerit; aut etiam à Judice desuper pronunciatum fuerit, *dict. O. Tit. 18.* §. **Ob nun gleich Kläger/ꝛc.** vers. **wenn es nur geschicht.** Zobel. *P. 1. differ. 22. n. 6.*

y) Nec eæ admittendæ sunt unà cum juramenti delatione, hæc enim removetur, & illæ veniunt in considerationem. Ordin. Proc. *tit. 18.* §. Es wird auch ꝛc. Carpz. in Proc. *tit. 11. art. 1. n. 26. & seqq.* Hinc pronunciatio:

Dieweil Beklagter auf die erhobene Klage geantwortet / und solcher nicht geständig / so ist Kläger den Grund derselben / in Sächsischer Frist / wie Recht zu erweisen schuldig / darwider ꝛc. Und hat die Eydes delation zugleich nicht statt.

Poterit tamen concurrere probatio & juramenti delatio super diversis capitulis. Ordin. Proc. *d. l.* Qvo casu sententia est talis.

Dieweil Beklagter auf die erhobene Klage geantwortet / und solcher nicht geständig / Kläger aber auf diesen Fall den §. ꝛc. biß ꝛc. Beklagten in sein Gewissen / Wissenschafft und Wohlbewust gestellet / so ist er solches / auf vorgehenden Klägers Eyd vor Gefährde / zu eröffnen schuldig / er wolte dann den ihme deferirten Eyd referiren / oder sein Gewissen mit Beweiß vertreten / darmit würde er in gebührender Frist billich gehöret. Die übrige Klage-Puncta aber ist Kläger in Sächsischer Frist zu erweisen pflichtig / darwider Beklagten sein bedingter Gegen-Beweiß und andere Rechtliche Nothdurfft billich vorbehalten wird / ferner darauf zu beschehen / was recht ist ꝛc.

3. Reum

3. Reum Juramentum delatum acceptantem, & jurare volentem, hanc clausulam litis suæ contestationi annectere posse:

Weil aber auß der gethanen Eydes Delation so viel erhellet/daß Kläger des Beweises sich entschütten/hingegen aber Beklagtens Gewissen damit zu belästigen sich unterstehet / Als fordert er vor allen Dingen von Klägern das Juramentum Calumniæ, und wenn dieses / gewöhnlicher Art nach/ geleistet worden/ist er/ was ihm durch Urtheil und Recht/des ihm deferirten Eydes wegen / zuerkant werden wird/hierüber gewärtig.

Et tunc hoc modo pronunciari solet:

P. P. Weil Beklagter auf die Klage mit Nicht-gestehen geantwortet / Kläger aber dieselbe in sein Christliches Gewissen gestellet / so ist er selbiges uf vorhergehenden Eyd des Klägers vor Gefährde zu eröffnen schuldig/V.R.W.

4. *Reum acceptantem* z) ita Juramentum delatum, & jurare jussum intra 8. dies à tempore lapsi decendii computandos ad præstationem Juramenti illius se offerre, & citationem contra Actorem, ut prius de calumnia juret, impetrare, nec non ipsum Juramentum delatum intra Term. Saxon. binnen Sächs. Frist / h. e. 6. Septi-

manas & tres dies præstare oportere, *part.1.Constit.12.dict.Tit.18.* **der Chur-Fürstl.** Proceß- **und Gerichts-Ordnung** / qvi modus procedendi adeò est necessarius, ut tempus illud, sese ad Juramentum offerendi & citationem impetrandi, (octiduum intellige,) nec prolongari, nec anticipari possit, sed ipsum Juramentum *pro deserto habeatur* a), & in id, qvod libellatum est, Reus condemnetur, Carpzov: *part. 1. Constitut. 12. Definit. 6. 8. & 10.*

z) Acceptatio fit vel statim & *ante*, vel *post sententiam.* Illa fit vel *in totum*, vel *pro parte.* In totum juramentum ita potest acceptari:

Beklagter

Gestehet an der angestalten Klage nicht das geringste: Allermaßen er in specie negiret / daß 1. ꝛc. Und weil in casum negationis Kläger Beklagten das jurament deferiret / so will er solches hiermit alsbald acceptiret / von Klägern aber den Eyd vor Gefährde gefordert haben / etc.

Qvo casu pronunciatur:

Dieweil Beklagter auf die erhobene Klage geantwortet / und derselben nicht geständig / Kläger aber ihme auf solchen Fall die Klage in sein Gewissen / Wissenschafft und Wohlbewust geschoben / Beklagter auch den deferirten Eyd acceptiret / so ist er / auf vorgehenden Klägers Eyd vor Gefährde / sein Gewis-

Gewissen / Wissenschafft und Wohlbewust zu eröffnen schuldig / Ergehet also dann darauf ferner / was recht ist / etc.

Pro parte juramentum delatum ita acceptatur:

Beklagter

Antwortet auf die Klage negando narrata, prout narrantur, In specie negirt er / daß 1. etc. Weil auch Kläger sich nicht gescheuet / die Klage Beklagten in sein Gewissen / Wissenschafft und Wohlbewust zu schieben / so will Beklagter zwar was den 1. 2. 3. und 4ten Punct betrifft / den deferirten Eyd acceptiret / wegen der übrigen Puncta aber das ihm deferirte jurament Klägern referiret / und von ihme zugleich das juramentum calumniæ gefordert haben / etc.

Et tunc sententia est talis:

Auf Klage / Antwort etc. Dieweil Beklagter auf die erhobene Klage geantwortet / und solcher nicht geständig / auch den dißfalls deferirten Eyd / so viel den 1. 2. 3. und 4ten Punct belanget / acceptiret / der übrigen Puncte halber aber solchen referiret / so ist er / auf vorgehenden Klägers Eyd vor Gefährde / über den 1. 2. 3. und 4ten Punct sein Gewissen / Wissenschafft und Wohlbewust zu eröffnen / Kläger aber den referirten Haupt-Eyd zu schweren schuldig. Ergehet so dann in der Sache ferner / was recht ist.

Aliqvando tamen contingit, ut relationis qvidem expresse, acceptationis autem nulla fiat mentio, vel etiam pro defensione conscientiæ probatio reservetur: tunc sententia aliter & ita est concipienda:

Auf Klage / Antwort etc. Dieweil Beklagter auf die erhobene Klage geantwortet / und derselben nicht

geständig/ihme aber auf solchen Fall/die Klage in sein Gewissen/Wissenschafft und Wohlbewust gestellet / er auch den wegen des 5. 6. 7. und 8ten Puncts deferirten Eyd Klägern referiret/ so ist dieser solchen nebenst dem Eyd vor Gefährde zu schweren / und Beklagter der andern Puncten halber sein Gewissen mit Beweiß in Sächsischer Frist zu vertreten schuldig/ferner darauf zu beschehen/was recht ist.

Post sententiam acceptatio fit hoc modo:

P. P. In Sachen mich/Beklagten an einem/N. Klägern anders Theils/ist am ꝛc. ein Urthel dieses Inhalts publiciret worden:

Dieweil ꝛc.

Nachdem nun solches Urthel seine verbindliche Krafft Rechtens erreichet / und ich den mir von Klägern deferirten Eyd mit gutem Gewissen ablegen kan; Als will ich solchen acceptiret / und mich darzu offeriret haben / mit Bitte / zu Ablegung desselben einen Termin anzusetzen/ und Klägern hierzu/wie auch zu præstirung des ihme zuerkanten Eydes vor Gefährde/gebührend zu citiren/etc.

a) Id qvod etiam, si vel planè nulla præcedat oblatio & petitio ad citandum adversarium, vel offerens in Termino non compareat, vel procurator speciale mandatum ad offerendum non habeat, obtinet, ubiqve tamen reqviritur contumaciæ accusatio, qvæ pro casus emergentis diversitate, aliter atqve aliter proponitur. Et qvidem in puncto anticipationis ita sese habet:

Kläger

Erscheinet/und hat vernommen / daß Beklagter sich in Person gestellet / um das ihme zuerkante jurament

ment abzulegen/darzu ihme aber Kläger/bey so gestalten Sachen/ nicht lassen kan/ in Erwägung/ daß Beklagter zum jurament sich offeriret/ ehe das Urthel Rechtskräfftig worden. Beschuldiget derowegen dessen Ungehorsam/und bittet zu erkennen/ daß Beklagter an dem ihme zuerkanten Eyde sich versäumet.

In puncto non factæ comparitionis contumacia ita accusatur:

Kläger

Erscheinet der an ihn von Beklagten außgebrachten Citation zu Folge/und ist parat, das ihme zuerkante juramentum calumniæ abzulegen/Weil aber Beklagter gar nicht erschienen / so beschuldiget er dessen Ungehorsam/und bittet zu erkennen / daß Beklagter an dem ihme zuerkanten Eyd sich nunmehr versäumet.

In puncto intermissæ oblationis accusationem præcedit petitio de termino præfigendo,ut super deserto juramento contumacia accusetur:

P. P. In Sachen mich Klägern an einem/ N. Beklagten anders Theils / ist jüngsthin ein Urthel dieses Inhalts publiciret und res judicata worden:

Dieweil rc.

Weil nun Beklagter innerhalb acht Tagen zu dem ihm zuerkanten jurament sich nicht off[illegible] / und dannenhero daran sich versäumet; Als will ich dessen Ungehorsam hiermit beschuldiget/und/ daß über den versäumten Eyd zu verfahren/ein Termin möchte angesetzet werden / dienstlich gebeten haben/ etc.

In

In Termino accusatio contumaciæ repetitur hisce formalibus:

Kläger

Erscheinet/und beruffet sich auf das zwischen ihn und Beklagten jüngsthin publicirte Urthel / darinnen demselben das jurament zuerkant/Weil er nun hierzu sich gar nicht offeriret / und keinen Termin zur Eydes-Leistung außbracht / so beschuldiget Kläger desselben Ungehorsam/und bittet zu erkennen / daß Beklagter an dem ihme zuerkanten Eyde sich versäumet.

Et si citatus reus etiam non compareat, alia seqvitur contumaciæ accusatio:

Kläger

Hat Beklagten über den versäumten Eyde zu verfahren gebührend citiren lassen/wie solches die bey denen Actis befindliche relation besaget. Weil aber derselbe gantz ungehorsamlich aussenblieben/so beschuldiget Kläger auch dißfalls seinen Ungehorsam/ und versichert sich/es werde ohne Bedencken secundum antea petitum erkant werden Allermaßen denn solches nochmahls repetiret wird.

In puncto deficientis mandati specialis, Actor contra juramenti præstationem ita poterit excipere:

Kläger

Erscheinet/und kan zwar nicht in Abrede seyn / daß Beklagtem das jurament zuerkennet / Es befindet sich aber bey der Oblation nicht ein geringer defect, indem Beklagtens Anwald zwar das jurament acceptiret/und wegen Beklagtens darzu sich offeriret/ auch zu Ablegung diesen Termin außbracht/Wenn aber

aber dessen bey denen Actis befindliches Mandat angesehen wird/So ist solches auf die Acceptation und Oblation gantz nicht gerichtet / Dannenhero und weil diese Oblation pro non factâ zu halten / So beschuldiget Kläger Beklagtens Ungehorsam / und bittet zu erkennen / daß Beklagter an dem ihm zuerkanten Eyde sich versäumet.

Licet autem formula accusandi contumaciam non sit eadem, sententia tamen in omni casu unius est tenoris, & ita concipitur:

Daß Beklagter an dem ihme zuerkanten Eyd sich versäumet.

Qvandoqve etiam annectitur statim condemnatoria:

Derowegen ist er Klägern die libellirte &c.

Non tamen pro deserto habetur juramentum, si moram purgaverit: qvo casu pronunciatur:

Daß Beklagter an dem ihme zuerkanten Eyde noch zur Zeit sich nicht versäumet/sondern damit nochmahls zuzulassen.

Vel:

Daß die Ungehorsams Beschuldigung noch zur Zeit nicht statt hat.

Ita qvoqve ex iisdem pro deserto habetur respectu actoris juramentum relatum, & tunc pronunciatur:

Daß Kläger so wohl an dem Eyd vor Gefährde / als auch an deme ihme referirten Haupt-Eyd sich versäumet.

5. Reum simul atqve *ille præstiterit Juramentum* b) delatum à Judice, sententiâ Juri & Actis conformi *absolvi* c), nec Actorem, *si probare*

 velit

velit d), non justè Reum jurasse, audiri debere, *part. 1. Const. Elect. 15.*

b) Vel etiam istud pro præstito habeatur; qvod non uno, sed tribus casibus obtinet, 1. Si deferens non compareat. *p. 1. C. 12.* Ordinat. Proc. *tit. 18. §.* Nachdem auch. *in fin.* 2. Si deferens juramentum calumniæ sine justâ causâ recuset. *d. l.* 3. Si jurare jussus post oblationem moriatur. Carpz. in Process. *tit. 11. art. 7. n. 14. & seqq.* Nicol. in Process. *p. 1. c. 46.* Priori casu præcedit contumaciæ accusatio, hoc modo concipienda:

Beklagter

Erscheinet in Person/ und ist parat, den ihme in jüngstgesprochenẽ und Rechtskräfftigen Urthel zuerkanten Eyd/ darzu er sich/ testantibus Actis, debito tempore & modo offeriret, würcklichen abzulegen / darzu er auch Klägern gebührend citiren lassen / also/ daß er sich gewiß dessen comparition versehen hätte; Weil er aber nicht erschienen / so beschuldiget Beklagter desselben Ungehorsam / und bittet/ den ihme deferirten Eyd pro præstito zu erkennen.

Secundo casu proceditur hoc modo:

Beklagter

Hat vernommen/ daß Kläger zwar die Eydes-Leistung nicht groß difficultiret/ er will sich aber zu Ablegung des Eydes vor Gefährde nicht verstehen/ Weil aber das publicirte und Rechtskräfftige Urthel solches von Klägern außdrücklich erfordert/ und zwar dergestalt / daß er solches zuvor abzulegen schuldig/ dessen er sich denn vorietzo ohne erhebliche Ursachen verweigern will: Beschuldiget demnach Beklagter

ter desselben Ungehorsam/und bittet/das zuerkante jurament pro præstito zu halten.

In casu posteriori heredes petunt juramentum, ut habeatur pro præstito:

Beklagte
N. N. Erben

Erscheinen/und erinnern ex Actis, daß ihrem respectivè Vater und Groß-Vater/ Vermöge des am ꝛc. publicirten Urthels zuerkant/ das ihme deferirte jurament zu schweren/darzu er sich auch intra octiduum offeriret/ und zur Eydes-Leistung einen Termin außbracht. Weil er aber immittelst Todes verfahren/so bitten Beklagte nunmehr das zuerkante jurament pro præstito zu halten.

Priori & secundo casu ita pronunciatur:

Daß der Beklagten zuerkante Eyd pro præstito zu halten/etc.

In casu posteriori sententia est talis:

Daß der N. zuerkante Eyd / gestalten Sachen nach/ pro præstito billich zu halten.

c) Modò juramentum eodem modo, qvo delatum, sit præstitum: Aliàs nullum habebit effectum, sed denuo erit præstandum. *l. 33. ff. de jurejur.* Et hinc contra juramentum non ritè præstitum, opponitur non ritè præstiti juramenti exceptio, hoc modo:

Kläger

Kan zwar nicht in Abrede seyn/ daß Beklagter ein jurament würcklich abgeleget. Wenn aber solches mit dem jenigen Klage-Punct / worüber der Eyd deferiret/ conferiret wird/so findet sichs / daß das abgelegte jurament mit der delation gar nicht über-

einkömmt/sintemahl theils Umstände außgelassen/ theils etliche mit in den Eyd gerücket / welche doch weder in der Klage / noch Endes delation zu befinden/Bittet demnach Kläger/Beklagten mit seinem Suchen abzuweisen/und zu erkennen/daß Beklagter den zuerkanten Eyd anderer gestalt zu schweren schuldig/etc.

Idqve fit mediante sententiâ:

Daß Beklagter/ seines Vorwendens ungeacht / den ihme zuerkanten Eyd noch einsten/mit Außlassung der Worte / ꝛc. zu schweren schuldig.

Ne itaqve hoc fiat, formula jurandi à judice ante omnia est determinanda, si de eâ controvertatur:

Daß Beklagter/seines Vorwendens ungeacht/ den zuerkanten Eyd/ nach Inhalt der fol. befindlichen Notul, abzulegen schuldig.

d) Contra talem arrogatam probationem ita poterit excipi:

Beklagter

Hat mit Verwunderung ersehen / daß Kläger sich eines Beweises wider das von ihme abgelegte jurament angemaßet/und dardurch so viel beyzubringē gedencket/als weñ Beklagter falsch geschworē/Weil aber in puncto juramenti delati præstiti kein Beweiß zulåßlich/ *p. 1. C. 15.* Als hat auch Beklagter Bedenckē/ darauf sich einzulassen/sondern bittet / ihn darmit cum refusione expensarum gäntzlich abzuweisen.

Idqve fit per talem sententiam:

Daß Klägers Beweiß wider den von Beklagten abgelegten Eyd nicht zulåßlich.

Ex eadem ratione non admittuntur instrumenta noviter reperta, nec actio nova in alio judicio instituenda. Carpz. in Proc. *tit. 11. art. 7. n. 36. & seqq.* Attenditur tamen rei confessio, post præstitum

ſitum juramentum facta, Nicol. in Proc. *p. 1. c. 45. n. 3.* Berl. *p. 1. concl. 35. n. 10.* Qvo caſu actor probaturus contra reum excipientem ita poterit replicare:

Kläger

Weiß ſich zwar wohl zu beſcheidẽ/daß wider das abgelegte jurament regulariter kein Beweiß zuläßlich. Mã verſiret aber ietzo in caſu planè ſingulari & excepto, inDem Kläger ſich erboten/ſeine intention, und daß Beklagter falſch und unrecht geſchworen/durch deſſen eigenes Bekäntniß/nach abgelegtẽ jurament. zu erweiſen/allermaßẽ er zu dem Ende allbereit Beklagtens eigene Hand produciret/auch etliche Zeugen/ſo hierum Wiſſenſchafft haben/angegebẽ/bittet demnach zu erkennen / daß Beklagter/auf den Beweiß ſich einzulaſſen / und das producirte document zu recognoſciren ſchuldig.

Et tunc pronunciatur:

Daß Klägers Beweiß/geſtalten Sachen nach/zuläßlich / und iſt Beklagter/ſeines Vorwendens ungeacht / das producirte document zu recognoſciren ſchuldig/es wird auch nunmehr mit Abhörung der angegebenen Zeugen billich verfahren.

Sententia e) verò iſta h. m. à Reo peti poteſt:

P. P. Erſcheinet ꝛc. Uñ nachdem Beklagter das deferirte, uñ durch Urthel uñ Recht ihm zuerkante Eyd würcklich geleiſtet / bittet er nunmehro ihn von der angeſtaltẽ Klage und allen An- und Zuſprüchen/auch aufgeſchwollenẽ Unkoſten definitivè zu abſolviren.

e) Ipſa verò ſententia hunc in modum concipitur:

Auf Klage ꝛc. Dieweil Beklagter den zuerkanten

Eyd würcklich abgeleget / so wird er von angestalter Klage billich entbunden und loß gezehlet.

Et contra sententiam talem nulla admittitur leuteratio vel appellatio. *l. 12. §. 3. C. de reb. credit.* Si tamen de facto admittatur, reo ita licet excipere:

Appellat

Muß sich nicht unbillich verwundern / daß Kläger wider das jüngstgesprochene Urthel eine Appellation einzuwenden sich unterwunden / da ihm doch wohl bewust seyn soll / daß wider dergleichen Urthel / da über geleisteten Eyden erkant / kein remedium suspensivum zuläßlich. Dannenhero hat Appellat auch Bedencken / auf die unzuläßliche Appellation sich einzulassen / allermaßen er denn bittet / daß dieselbe nicht zuläßlich.

Id qvod contingit per talem sententiam:

Daß die eingewandte Appellation nicht zuläßlich.

6. Reum, si probationibus ad salvandam conscientiam uti, qvàm jurare malit, hanc formulam litis contestationi colophonis & coronidis loco addere posse:

Und weil ihme Kläger sein Gewissen gerühret / als will er ihm hiermit das Juramentum Calumniæ angesonnen, und wenn dieses geschehen / sich vorbehalten haben / sein Gewissen mit Beweiß / iedoch sonder allen Uberfluß / zu vertreten / Gestalt er hierüber Rechtliches Erkäntnüß erwartet.

Qvô

Qvò facto f) priori ſententiæ hæc annectitur clauſula: **Er wolte dann ſein Gewiſſen mit erheblicher Beweiſung vertreten / darzu wird er binnen Sächſiſcher Friſt billich gelaſſen/ V.R.W.**

f) Locum habet probatio ad ſalvandam conſcientiam, etiamſi reus hanc ſibi non reſervet; vel ejus nulla in ſententiâ fiat mentio. Ordin. Proc. *tit. 19. in pr.*

Qvod ſi reus probationem ſibi expreſsè reſervet, in ſententia ſeqventi probatio non ipſius arbitrio relinqvitur, ſed potius ipſi hoc modo injungitur:

Dieweil Beklagter auf die erhobene Klage geantwortet/und ſolcher nicht geſtändig / ſo iſt er hierüber ſein Gewiſſen/dahin es ihme auf ſolchen Fall geſteller/ auf vorgehenden Klägers Eyd vor Gefährde/zu eröffnen/oder ſolches mit Beweiß in Sächſ. Friſt zu vertreten ſchuldig/etc.

7. *Reum conſcientiam ſic ſalvaturum* g) intra ſex ſeptimanas & tres dies articulos probatorios Judici offerre, nec, *ſi probationem deſerat* h), regreſſum ad præſtationem Juramenti delati habere debere, *part. 1. Conſtitut. Elector. 12. & 14. dict. tit. 19.* **der Chur-Fürſtl.** Proceſs- **und Gerichts-Ordnung/** §. **Wann einem.** Ibi: **Jedoch / daß er ſich deſſen innerhalb 8. Tagen/ nachdem das Urthel in ſeine Krafft gangen/erkläre/auch hernach die Beweiß-Articul binnen Sächſiſcher Friſt**

Frist einbringe/und anders thue/ was einem Zeugenführer oblieget und zustehet.

g) Modò juramentum delatum nondum sit acceptatum, tali enim casu probatio amplius non admittitur: adeoqve contra eam ita poterit excipi:

Kläger

Hat mit nicht geringer Befrembdung vernehmen müssen/daß Beklagter wegen des ihme deferirten Eydes/ eines Beweises/zu Vertretung seines Gewissens/sich anmaßen wollen/da er doch das ihme deferirte jurament allbereit acceptiret / in welchen Fall denn der Beweiß nicht zuläßlich / juxta Ordin. Proceß. *tit. 19. in pr.* Berl. *p. 1. Conclus. 33. n. 6.* Bittet demnach Kläger / Beklagten mit seinem Beweiß abzuweisen.

Idqve fit per talem sententiam:

Daß Beklagtens Beweiß / zu Vertretung seines Gewissens/nicht zuläßlich/etc.

Hic Terminus non incipit currere à die rei judicatæ, sed à die factæ oblationis. Ordinat. Proceß. *tit. 19. pr. ibi* auch hernach. Qvæ oblatio facienda est intra octiduum post rem judicatam hisce formalibus:

P. P. In Sachen mich Beklagten an einem / N. Klägern anders Theils/ist am ꝛc. ein Urtheil dieses Inhalts publiciret/und nunmehr res judicata worden: Dieweil ꝛc.

Weil ich nun mir getraue / das jenige / was mir ins Gewissen geschoben/durch Beweiß zu removiren/ und dardurch das negirte beyzubringen. Alß will ich mich auch intra octiduum zu solchem Beweiß hier-

hiermit offeriret / und denselben in gebührender Frist einzubringen reserviret haben.

Articuli autem probatorii qvemadmodum ita concipiuntur:

Beweiß-Articul
Zu Vertretung des Gewissens.

Art. I.

Wahr ꝛc.

Art.

Wahr/daß Beklagter das jenige/so er zu Vertretung seines Gewissens sich angemaßet / zur Nothdurfft erwiesen und beybracht.

Art.

Demnach wahr/daß Beklagter von der angestalten Klage zu entbinden und loßzuzehlen?

Ita per literas hoc modo offeruntur:

P. P. Demnach in Sachen mich Beklagten an einem/ N. Klägern anders Theils / ich den zuerkanten Beweiß zu Vertretung meines Gewissens erwehlet/ und zu demselben mich offeriret; Als will ich hiermit die Beweiß-Articul übergeben / und darmit zu Abhörung der denominirten Zeugen ein Termin möchte angesetzet werden / dienstlich gebeten haben.

Circa [illegible] sunt notanda:

1. Qvod [illegible] reprobatio. Contra qvam ita potest excipi:

Beklagter

Hat mit nicht geringer Gemüths-Bestürtzung vernehmen müssen / daß Kläger eines Gegen-Beweises sich angemaßet. Ob nun wohl derselbe hat wol-

 len

len angenommen und ad Acta geleget/auch Termin zur production und recognition der übergebenen Documenten angesetzet werden/ so hat doch solches anderer gestalt nicht/als salvô jure geschehen köñen. Nachdem nun in diesen Fall / wenn einer sein Gewissen mit Beweiß vertritt / kein Gegen-Beweiß zuläßlich / *p. 1. C 14.* Ordin. Proc. *tit. 19* §. wann nun. Als kan sich Beklagter auch auf Gegentheils angemaßten Gegen-Beweiß nicht einlassen / sondern bittet vielmehr ihn darmit abzuweisen/und zu erkennen/ daß der Gegen-Beweiß nicht zuläßlich.

Idqve fit per talem sententiam:

Daß der angemaßte Gegen-Beweiß nicht zuläßlich.

Poterit qvoqve impediri reprobatio per protestationem, ita concipiendam:

P. P. Ich habe vernehmen müssen / daß mein Gegentheil sich wider meinen geführten Beweiß eines Gegen-Beweises hat angemaßet / und deßwegen einige Articul/auch documenta übergeben. Weil aber bekanten Rechtens/daß in præsenti casu, und da man in puncto probationis pro exonerandâ conscientiâ versiret/keine reprobation zuläßlich. *p. 1. C. 14.* Ordin. Process. *tit. 10.* Als will ich wider solchen angemaßten Gegen-Beweiß protestiret / und / Klägern mit demselben abzuweisen / gebeten haben.

2. Qvòd etiam contrà testium depositiones nulla admittantur interrogatoria. Carpzov. in Process. *tit. 11. art. 5.* Hinc, si in termino productionis ea offerantur, reus probaturus ita excipere potest:

Beklagter

Muß vernehmen/daß Kläger sich unterfangen/etliche

inter-

Interrogatoria wider die producirten Zeugen zu übergebē. Weil aber solche in præsenti casu nicht zuläßlich/ Als will auch Beklagter darwider protestiret/ und/ daß selbe entweder Klägern möchten zurück gegeben/oder aber vor unzuläßlich erkant werden/ gebeten haben.

Idqve fit per talem sententiam:

Daß mit Abhörung der Zeugen/ auf die von Beklagten übergebene Articul billich verfahren wird/ Klägers Interrogatoria aber seynd dißfalls nicht zuläßlich/etc

Restringendum autem hoc est ad Interrogatoria, qvæ concernunt causæ merita, contra testium enim personas omninò sunt admittenda. *Decis. Elect. 19* Hinc Actor ita potest replicare:

Kläger

Antwortet auf Beklagtens excipiren kürtzlich/ und zwar/daß seine Interrogatoria nicht contra causæ merita, sondern nur contra testium personas gerichtet/ in welchen letztern Fall dieselbe allerdings zuläßlich/allermaßen deñ also zu erkennen gebeten wird.

Sententia in hoc casu est talis:

Daß die Interrogatoria dißfalls zuläßlich/ und werden die angegebene Zeugen darüber billich mit abgehöret.

Post perfectam probationem sententia fertur non unius tenoris; si nihil probatum sit, sententia est talis:

Auf geführten Beweiß und erfolgte Gesetze/N. Beklagten an einem/ N. Klägern anders Theils/etc. Daß Beklagter das jenige/so ihme zu Vertretung seines Gewissens obgelegen (vel pro re natâ, aufer-

 leget/)

leget/) und er sich angemaßet / wie recht/nicht erwiesen/derowegen ist er/auf vorgehenden Klägers Eyd vor Gefährde / sein Gewissen nochmahls zu eröffnen schuldig.

Qvemadmodum autem tali casu ad juramenti delati præstationem datur regressus. Ordin. Proceß. *tit. 19.* §. Wann nun ꝛc. Ita non admittitur relatio: Hinc qvandoqve sententiæ annectitur clausula:

Und hat die relation nicht statt.

Vel:

Den deferirten Eyd aber ist er Klägern nunmehr zu referiren nicht befugt.

Si plenè sit probatum, seqvitur sententia absolutoria, Ordinat. Proceß. *tit. 19.* §. Wann nun ꝛc.

Auf Klage/Antwort/verführten Beweiß und erfolgte Gesetze ꝛc. Daß Beklagter das jenige/so ihme/zu Vertretung seines Gewissens/zu erweisen obgelegen/(vel auferleget/) und er sich angemaßet / zur Nothdurfft erwiesen / derowegen er von der angestalten Klage billich zu entbinden und loßzuzehlen.

Si probatio sit semiplena, injungitur reo juramentum suppletorium, Ordin. Proceß. *d. l.* per seqventem sententiam:

Würde Kläger/daß ꝛc. eydlichen erhalten / und also in supplementum schweren/immaßen ihme zu thun oblieget/so hat er das jenige/ so ihme / zu Vertretung seines Gewissens/zu erweisen obgelegen / und er sich angemaßet/zur Nothdurfft erwiesen / und wird demnach ꝛc.

i) Desertio fit, si vel planè nullos articulos probatoriales offerat, vel post terminum eosdem exhibeat, utroqve casu reqviritur contumaciæ accusatio, non unô tamen modô concipienda: Priori casu petitur terminus ad contumaciam accusandam h. m.

P.P. In

P. P. In Sachen mich/Klägern an einem/N. Beklagten anders Theils/ ist am ꝛc. ein Urthel dieses Inhalts publiciret worden:

Dieweil ꝛc.

Ob nun wohl Beklagter sich hierauf angegeben / daß er sein Gewissen mit Beweiß vertreten wolle / so hat er doch die ihme hierzu indulgirte Sächsische Frist vorbey streichen lassen/und also an dem angemaßten Beweiß und zugleich an dem jurament sich versäumet/Damit nun über solcher Versäumniß möchte verfahren / und hernach erkant werden/ Bitte ich/einen gewissen Termin anzusetzen / und Beklagten hierzu gebührend citiren lassen/ etc.

In Termino hæc dicta repetuntur cum annexâ petitione h. m.

Kläger

Erscheinet/und beruffet sich auf das fol &c. befindliche Rechtskräfftige Urthel/ Vermöge dessen Beklagter entweder sein Gewissen eröffnen / oder solches mit Beweiß vertreten solle. Ob er nun wohl intra octiduum zum Beweiß sich offeriret / so hat er doch ferner nichts mehr darbey gethan/und ist mit seinem Beweiß nicht einkommen/ also / daß er sich an demselben notoriè versäumet: Als beschuldiget Kläger desselben Ungehorsam/und bittet zu erkennē/daß Beklagter so wohl an dem zuerkanten Beweiß/als auch auferlegten jurament sich versäumet/und sey demnach ꝛc.

Contra non comparentem alia seqvitur contumaciæ accusatio:

Kläger

Hätte sich nicht versehen / daß Beklagter in Termino

 aussen=

aussenbleiben würde / sonderlich/da ihme die Citation richtig insinuiret; Dannenhero beschuldiget er auch desselben Ungehorsam / und bittet juxta anteà petitum zu erkennen / zu welchem Ende solches nochmahls wiederholet wird/2c.

Qvo casu, si strictè cum reo agatur, pronunciatur h. m:

Auf Vorbringen und beschuldigten Ungehorsam/ N. Klägern an einem / N. Beklagten anders Theils 2c. Daß Beklagter so wohl an dem/zu Vertretung seines Gewissens / ihme nachgelassenen Beweiß / als auch dem zuerkanten Eyde sich versäumet.

Si verò mitius procedatur, sententia est talis:

Daß Beklagter auf die eingebrachte Ungehorsams Beschuldigung sich einzulassen / und die Unkosten dieses Termins Klägern zu erstatten schuldig.

Posteriori casu desertio ita urgeri poterit:

Kläger

Erscheinet gleichfalls in termino, und hat vernommen/ welcher gestalt Beklagter des Beweises / zu Vertretung seines Gewissens/sich angemaßet / und zu dem Ende so wohl etliche documenta zur recognition, als auch etliche Zeugen produciret. Allein weil man die Acta ein wenig perlustriret / so findet sich an denen formalien dieses Beweises ein ziemlicher Mangel / indem die Beweiß-Articul eingegeben/ da schon die Sächsische Frist verflossen gewesen. Diesem nach kan Beklagter sich zur geforderten recognition nicht verstehen / noch geschehen lassen/ daß die Zeugen mögen abgehöret werden / sondern gleich wie er darwider meliori modo protestiret/also bittet

bittet er zu erkennen/daß Beklagter an dem nach-
gelassen Beweiß und zuerkanten Eyd sich versäu-
met/ etc.

Sententia, qvæ seqvitur, est ejusdem, cum superiori, tenoris. Qvæ tamen locum non habet, si reus desertionem imputatam possit removere. Qvam in rem non una ratio allegari poterit:

Beklagter
und
Producent

Befindet/daß Kläger die producirten documenta nicht
recognosciren will/ auch wider die Abhörung der
Zeugen protestiret/ und zwar unter diesem prætext,
als weñ Beklagter an dem Beweiß sich versäumet/
indem er die Articul nicht zu rechter Zeit eingege-
ben/ Allein hierwider wird erinnert / daß Beklag-
ter noch vor Verfliessung der Sächsischen Frist um
prorogation angehalten/und solche/ nach Außwei-
sung der Beylage/erhalten/Ehe nun die prorogirte
Frist verflossen/seynd die Beweiß-Articul eingege-
ben worden: Und also die formalia des Beweises
gantz richtig. Allermaßen denn Beklagter sich ver-
siehet/es werde Kläger von seiner protestation ab-
stehen / und sich so wohl zur recognition beqvemen/
als auch die Abhörung der Zeugen geschehen las-
sen. Daferne er aber darbey verharren solte / so
beschuldiget er Klägers Ungehorsam / und bittet
zu erkennen/daß Klägers Suchen nicht statt habe/
und sey er / seines Vorwendens ungeacht/die pro-
ducirte documenta zu recognosciren schuldig/ werde
auch mit Abhörung der Zeugen billich verfahren.

Qvo

Qvo casu sententia ita formatur:

Daß Klägers Suchen noch zur Zeit nicht statt hat/ und ist er / seines Vorwendens ungeacht / die producirte documenta zu recognosciren schuldig/ es wird auch mit Abhörung der angegebenen Zeugen billich verfahren.

Cessat qvoqve suprà tradita sententia, si deferatur juramentum suppletorium; Ordinat. Process. *tit. 19. §. fin.* Carpz. in Process. *tit. 11. n. 53.* Qvo casu sententia est talis:

Daß Beklagter an dem ihme zuerkanten Eyd sich versäumet/ er wird aber zu den Haupt-Eyd nochmahls billich zugelassen.

8. Reum Actori Juramentum relaturum pro verbis suprà *in litis contestatione* k) positis: Würde sich aber ꝛc. substituere oportere talia:

Und demnach ihn Kläger die gantze Sache in sein Gewissen/ Wissenschafft und Wohlbewust gestellet / Als fordert er vor allen Dingen erst von Klägern das Jurament Calumniæ, und wenn dieses abgeleget worden / will er den deferirten Eyd/ ungeachtet er solchen mit guten reinen Gewissen ablegen könte / doch Klägern wiederum referiret und anheim geschoben haben / des Vertrauens zu denen Rechten/ er sey beyde Eyde zu leisten schuldig.

k) Non est præcisè necessarium, qvòd relatio fiat in ipsâ litis contestatione, sed admittitur qvoqve post sententiam super litis contestatione latam, modò relatio expresse sit reservata, intraqve

qve octiduum à tempore rei judicatæ facta. Ordinat. Processſ. *tit. 18. §* Ferner. Carpz. in Processſ. *tit. 11. art. 4. n. 19.* Modus referendi eſt talis:

P. P. In Sachen mich Beklagten an einem / N. Klägern anders Theils / iſt am ꝛc. ein Urthel dieſes Inhalts publiciret worden:

Dieweil Beklagter auf die erhobene Klage geantwortet / und ſolcher nicht geſtändig / ſo iſt er hierüber ſein Gewiſſen / Wiſſenſchafft und Wohlbewuſt / auf vorgehenden Klägers Eyd vor Gefährde / zu eröffnē ſchuldig / er wolte deñ Klägern den Haupt-Eyd referiren / oder ſein Gewiſſen mit Beweiß vertreten / etc.

Ob ich nun wohl nicht allein den deferirten Eyd mit gutem Gewiſſen ablegen / ſondern auch / da es nöthig / mein Gewiſſen mit Beweiß vertreten können / ſo will ich doch Klägern ſolchē hiermit referiret / und zurück geſchoben / auch ihme ſolches zu notificiren gebeten haben / ꝛc.

Ceſſat relatio, ſi ſuper facto proprio facta ſit juramenti delatio. Ordin. Processſ. *tit. 18.* §. Weil es aber ꝛc. nihilqve intereſt, ſive ſoli conſcientiæ, ſive & ſcientiæ, & notitiæ ſimul actoris intentio ſit commiſſa. Nicol. in Processſ. *p. 1. c. 40. n. 3.* Contra tentatam ergò relationem ita poterit excipi:

Kläger

Stellet dahin / mit was Gewiſſen Beklagter die ganze Klage negiren können / und muß ſolches geſchehen laſſen / kan aber nicht ſehen / mit was Beſtande er das ihme deferirte jurament will referiren / da ihme ſuper facto proprio die Klage in ſein Gewiſſen geſchoben / in welchem Fall bekanten Rechtens / daß die relation nicht ſtatt habe / welcher denn Klä-

ger auch hiermit will widersprochen / und daß sich Beklagter an dem deferirten jurament versäumet habe / zu erkennen gebeten haben.

Juxta hæc petita sententia concipitur:

Daß die Eydes relation dißfalls nicht zuläßlich / und hat sich Beklagter an dem ihme zuerkanten Eyd versäumet / Derowegen ꝛc.

Si verò relatio tentetur circa ipsam litis contestationem, sententia aliter sese habet:

Dieweil Beklagter auf die erhobene Klage geantwortet / und solcher nicht geständig / so ist er hierüber sein Gewissen / dahin es ihn auf solchen Fall gestellet / zu eröffnen schuldig / er wolte denn ꝛc und hat die Eydes relation dißfalls nicht statt.

Locum tamen habet relatio, si juramentum delatum sit super facto communi, qvo casu contra excipientem ita replicari poterit:

Beklagter

Hat sich wohl zu bescheiden / daß das jurament, so super facto proprio deferiret / nicht könne referiret werden / es hat aber solches nur allein statt in facto proprio singulari, und mag ad factum commune nicht extendiret werden. Wenn man nun die angestalte Klage / und worüber das jurament deferiret / ansiehet / so seynd die libellirten facta so wohl Klägern / als Beklagten gemein / und conseqventer wird die relation wohl statt finden: Allermaßen denn Beklagter dieselbe nochmahls wiederholet und darüber Rechtliches Erkäntniß erwartet haben will.

Et tali casu pronunciatur:

Daß

Daß Kläger/seines Vorwendens ungeacht/den referirten Haupt-Eyd/nebenst dem vor Gefährde/zu schweren schuldig.

Si relatio autem fiat circa ipsam litis contestationem, sententia aliter concipitur:

Dieweil Beklagter auf die erhobene Klage geantwortet und derselben nicht geständig/auch den ihm/auf solchen Fall/deferirten Eyd Klägern hinwieder referiret/so ist dieser den ihme referirten Haupt-Eyd/nebenst dem vor Gefährde/und also beyderley zugleich zu schweren schuldig.

Cessat præterea juramenti relatio, si super instrumentorum editione deferatur. Ordin. Proceß. *tit. 26.* §. Es soll auch. Nicol. in Proceß. *p. 1. c. 40. n. 4.* Qvòd si ergò contra relationem excipiatur, pronunciatur:

Daß die Eydes relation dißfalls nicht zuläßlich/vel: nicht statt hat.

9. Juramentum relatum præcisè à deferente cum Juramento calumniæ præstandum esse, *nec admitti Actorem* l) probationibus intentionem suam defensurum, *part. 1. Constitut. 14. Tit. 19.* der Chur-Fürstl. Proceß- und Gerichts-Ordnung.

l) Si tamen admissionem petat, referens poterit excipere, vel in scriptis, vel sine scriptis. Hoc seqventem in modum:

Beklagter

Hat mit Befrembdung vernommen/daß nicht allein Kläger eines Beweises wegen des ihme referirten juraments sich anmaßen wollen/sondern daß auch

solcher angenommen/und zu dem Ende dieser Termin angesetzet/da doch Kläger mit demselben hätte sollen abgewiesen werdē / in Erwägung die Gewissens Vertretung in juramenti relatione gar nicht statt findet. Ordin. Proc. *tit. 19 pr.* Und ehē darum kan Beklagter darauf sich gar nicht einlassen/sondern bittet zu erkennen/daß der angemaßte Beweiß / zu Vertretung seines Gewissens/nicht zuläßlich / und hat er an dem ihme referirten Eyd sich versäumet.

In scriptis contra talem probationem ita excipitur:

P.P. Ich bin berichtet worden/als wenn Kläger wegen des ihme referirten Endes eines Beweises / zu Vertretung seines Gewissens/ sich anmaßen wollē/ und deßwegen etliche Articul übergeben. Nachdem aber in puncto relationis solcher Beweiß nicht zuläßlich/Alls will ich darwider hiermit protestiret/ und daß Kläger mit demselben möchte abgewiesen werden/zu erkennen dienstlich gebeten haben/etc.

10. Non semper tamen Reum Juramentum referre posse, sed eo tantùm in casu, ubi negotium non solùm conscientiæ, sed & simul scientiæ & notitiæ fuerit commissum. **Wenn die Klage nicht allein ins Gewissen / sondern auch in seine Wissenschafft und Wohlbewust geschoben und gestellet worden.** Vid. Carpzov. *part. 1. Const. 14. Defin. 10. & 11.* cujus assertionem posteriorem in Curiâ nostrâ Provinciali non observari & attendi,

tendi, sed contrarium non ita pridem decisum esse novimus.

II. Præstitò ab Actore utrôqve Juramentô Calumniæ & decisoriô relatô, Reum *secundum petita Actoris & contenta libelli condemnandū esse* m) e. g. hoc nostro in casu non solùm Actor declarabitur Dominus Rei petitæ, sed & Reus eam ipsi restituere cogitur, aut Actor ex officio immittitur, eaqve ipsi adjudicatur.

m) Præcedere tamen solet post præstitum juramentum petitio:

Kläger

Erinnert / wie daß er den ihm referirten Haupt-Eyd/ nebenst dem vor Gefährde/würcklichen abgeleget/ und also das jenige / worauf er in seiner Klage libelliret / endlichen erhalten: Bittet dannenhero/ juxta petita libelli zu erkennen/und Beklagten zu Abtretung ꝛc. per sententiam anzuhalten/etc.

Sententia ergò talis seqvitur:

Auf Klage/Antwort und erfolgte Gesetze/N. Klägern an einem / N. Beklagten anders Theils/ꝛc. Dieweil Kläger so wohl den zuerkanten Eyd vor Gefährde/als auch den referirten Haupt-Eyd würcklich abgeleget/So ist Beklagter ꝛc.

Præterdicta circa juramenti delationem ac præstationem seqventia sunt notanda:

1. Qvòd juramentum tàm delatum, qvàm relatum unà cum juramento calumniæ & suppletorio per procuratorem, vel aliam personam, licet habeat mandatum speciale, præstari neqveat.

Ordin. Proceſſ. *tit. 18. §. fin.* Hinc contra procuratorem ita poteſt excipi:

Kläger

Hat erſehen/daß Beklagter nicht in Perſon erſchienen/ſondern durch einen Gevollmächtigten ſich angeben laſſen/und durch denſelben das ihme deferirte und zuerkante jurament abzulegen Vorhabens ſey/ Dieweil aber die juramenti præſtatio ein actus perſonaliſſimus, und durch einen andern nicht expediret werden kan/Als kan Kläger den angegebenen Gevollmächtigten zu Ablegung des zuerkanten Eydes nicht zulaſſen/ſondern bittet vielmehr zu erkennen/daß Beklagter den ihme deferirten Eyd in eigener Perſon zu ſchweren ſchuldig.

Nec aliter poteſt ſententia concipi:

Daß Beklagter den ihme zuerkanten Eyd in der Perſon zu ſchweren ſchuldig / und iſt deſſen Anwald dißfalls nicht zuläßlich.

Vel:

Daß Beklagtens Anwald nicht zuläßlich / ſondern er iſt den ihme zuerkanten Eyd in der Perſon zu ſchweren ſchuldig.

Ex eadem ratione nec tutores pupilli nomine admittuntur ad juramentum delatum, Carpz. in Proceſſ. *tit. 11. art. 2. n. 43.* Hinc ſi pupillis juramentum deferatur, ſententia ita formatur:

Dieweil Beklagter auf die erhobene Klage geantwortet/und ſolcher nicht geſtändig/ ſo ſeynd deſſen Principalen ihr Gewiſſen / Wiſſenſchafft und Wohlbewuſt / dahin es ihnen / auf ſolchen Fall / geſtellet/ nach vorgehenden Klägers Eyd vor Gefährde zu eröff-

eröffnen schuldig/Sie wolten dann ꝛc. Jedoch wird die Ends-Leistung/ biß sie ihre Mündigkeit erreichet/ billich verschoben/etc.

Admittitur tamen tutor, tùm ad juramentum delatum relatũ, tùm ad juramentum calumniæ. Carpz. in Proceſſ. *tit. 11. art. 1. n. 95. tit. 12. art. 1. n. 38.* Ex pari fundamento nec ſyndicus juramentum univerſitati delatum præſtare valet, ſed tres vel qvatuor de univerſitate ſeniores, qviqve negotium, ſuper qvo jurandum, præ aliis habent cognitum. *p. 1. Conſt. 13. in pr.* Hinc pronunciatur:

Dieweil Beklagter auf die erhobene Klage geantwortet/und derselben nicht geständig/so seynd Beklagtens Principalen durch drey oder vier der ältesten ihres Mittels/ welche hiervon am besten Wissenschafft haben/ auf vorgehenden Klägers Eyd vor Gefahrde/zu eröffnen schuldig/Sie wolten ꝛc.

Idqve etiam procedit in juramento calumniæ, ſi univerſitatis nomine alteri juramentum deferatur. Carpz. *p. 1. C. 13 Defin. 4.* Adeoqve in concipiendâ ſententiâ ſuper delato juramento ejus præſtatio ipſis perſonis principalibus erit injungenda, ſi per procuratores in judicio agant:

Dieweil Beklagter ꝛc. So ist dessen Principal &c.

2. Qvòd hæredes præſtent juramentum credulitatis, ſi juſſus jurare ante juramenti præſtationem deceſſerit, *p. 1. Conſt. 24.* Et hinc prior ſententia ita declaratur:

Daß Beklagter / auf vorgehenden Klägers Eyd vor Gefährde/den zuerkanten Eyd/iedoch nur de credulitate, zu schweren schuldig/etc.

3. Qvòd Juramentum debeat regulariter præſtari in loco judicii, ubi cauſa ventilatur. Ordin. Proceſſ. *tit. 18. in fin.* Hinc ſi juraturus alium locum offerat, Adverſarius ita poterit excipere vel in ſcriptis, vel ſine ſcriptis:

P. P. Ich

P. P. Ich bin berichtet worden/als wenn Beklagter in Schrifften angesuchet / daß ihme möchte vergönnet werden/das ihme zuerkante jurament vor dem Ammt zu N. abzulegen/ allermaßen er denn deßwegen auch um Commission gebeten / Dieweil er aber hierzu nicht die geringste Ursache anführet/und die zuerkanten juramenta in dem judicio, da die Sache anhängig/sollen abgeleget werden / so will ich wider dieses Suchen hiermit meliori protestiret/ und daß Beklagter mit demselben möchte abgewiesen werden/zu erkennen gebeten haben / etc.

Sine scriptis ita:

Kläger

Hätte sich versehē/es würde Beklagter erschienē seyn/ und den ihme zuerkanten Eyd allhier abgeleget haben/Muß aber erfahren/daß er sich dessen verweigert/und gebeten/das ihme vor dem Ammt zu N. solchen zu schweren / möchte nachgelassen werden/ Dieweil aber derselbe keine eintzige erhebliche Ursache angeführet/ auch die angezogene Unpäßligkeit nicht mit dem geringsten Jota bescheiniget/ Als will Kläger Beklagtens Suchen hiermit contradiciret/ und zu erkennen gebeten haben / daß derselbe an dem ihme zuerkanten Eyd sich versäumet/oder daß derselbe den ihme zuerkanten Eyd allhier abzulegen schuldig.

Si justa causa doceri neqveat, secundum hæc petita pronunciatur:

Daß Beklagtens Suchen nicht Statt hat/ sondern er ist den ihme zuerkanten Eyd allhier abzulegen schuldig.

Justam

Justam autem causam mediante replicatione reus urgere poterit hoc modo:

Beklagter

Ist zwar nicht abredig/ daß das zuerkante jurament an dem Ort/ da die Sache anhängig/ abzulegen sey: Hingegen wird Kläger mit Bestande nicht negiren können/ daß solcher actus auch an einem andern Orte könne expediret werden/ sonderlich wenn hierzu gnungsame und erhebliche Ursachen vorhanden/ daran es denn in præsenti nicht ermangelt/ sintemahl Beklagtens Unpäßligkeit nicht allein Landkündig/ sondern es kömmet auch noch hierzu die Ferne des Weges und Abgelegenheit deß Orts/ da er sich ietzo aufhält/ In Betrachtung dessen/ versiehet sich Beklagter/ es werde seinem Suchen statt gegeben werden / allermaßen solches nochmahls wiederholet wird.

Et tunc pronunciatur:

Daß Beklagtens Principalen/ gestalten Sachen nach/ zu N. den zuerkanten Eyd abzulegen billich verstattet wird.

Si verò, ut in ædibus privatis præstetur juramentum, permittatur, sententia est talis:

Daß Beklagter/ zu Ablegung des zuerkanten Eydes/ wegen angeführter Leibes-Schwachheit/ in seiner Behausung vor denen dahin abgeschickten Gerichts-Personen und Actuario, billich zugelassen wird.

4. Sicuti Actori super actione, ita & reo super exceptionibus peremptoriis deferre licet juramentum. Ordin. Proceß. tit. 18. §. Do aber. De qvâ delatione seqventia sunt notanda:

1. Delatio juramenti super exceptionibus locum tantummodò habet in processu ordinario & summario, non verò in Executi-

vo. Resolut. Gravam. *de Anno 1661. tit. Justitien-Sachen. n. 5.* Nicol. in Processf. *p. 1. c. 38. n. 2.* Contra delationem ergò in executivo factam, ita potest excipi:

Kläger

Acceptiret die von Beklagten geschehene recognition und Geständniß der libellirten Schuld / daß aber Beklagter dieselbe solte bezahlet haben / darvon wird ihme ohne genungsamen Beweiß nichts eingeräumet/ingleichen wider die angemaßte Eydes delation kürtzlich erinnert / daß dieselbe in præsenti processu executivo nicht statt habe / Allermaßen denn also zu erkennen/und/Beklagten in der libellirten 100. Rthl. Capital und Interesse zu condemniren / gebeten wird.

Idqve fit per talem sententiam:

Dieweil Beklagter die unterm dato den 2c. originaliter producirte Obligation gebührend recognosciret, so ist er/seines Vorwendens ungeacht / nach Inhalt derselben die libellirte 2c. Klägern abzustatten schuldig/und hat die Eydes delation dißfalls nicht statt.

2. Delatio juramenti super exceptionibus fieri debet ante injunctam vel acceptatam reprobationem. Ordin. Processf. *tit. 18. §.* Do aber. Postea non admittitur, sive fiat in articulis reprobatoriis, sive non. Utrôqve enim casu actor poterit contra eam excipere:

Kläger

Hat vernommen / daß Beklagter sich einer Eydes delation angemaßet / und ihm etliche Umstände in sein Gewissen geschoben. Dieweil aber solches zu langsam/und so dann erst geschehen / als Beklagten schon der Gegen-Beweiß zuerkant/so ist Kläger nicht

nicht schuldig/darauf sich einzulassen/ sondern bittet vielmehr zu erkennen / daß die Eydes delation nicht statt habe.

Et secundum hæc petita pronunciatur:

Daß ꝛc. Die Eydes delation aber hat nunmehr nicht statt.

3. Delatio juramenti super exceptionibus fit vel formaliter ac realiter post factam litis contestationem, vel virtualiter & verbaliter per reservationem: Posteriori casu hunc in modum:

Beklagter

Antwortet auf die Klage animo litem negativè contestando, und zwar in specie 1. Daß ꝛc. Daferne nun Kläger eines Beweises sich anmaßen wolte / auf solchen Fall will ihme Beklagter seinen Gegen-Beweiß/Eydes delation und andere Rechtliche Nothdurfft per expressum reserviret und vorbehalten haben.

Et tunc pronunciatur:

Dieweil Beklagter auf die erhobene Klage geantwortet ꝛc. Darwider Beklagten sein bedingter Gegen-Beweiß / Eydes delation und andere Rechtliche Nothdurfft billich vorbehalten wird.

Hoc modo juramenti delatio reservata, realiter fit in articulis reprobatoriis hoc modo:

Art. I.

Wahr/ daß ꝛc.

Dieser Articul wird Klägern in sein Gewissen/ Wissenschafft und Wohlbewust geschoben.

Et in Termino reproductionis denuò repetitur:

Beklagter und Reproducent

Erscheinet/und weil ihme in den fol. befindlichen Urthel

thel der Gegen-Beweiß vorbehalten / so hat er sich dessen/nach geführten Beweiß / nicht unbillich angemasset: Massen er zu dem Ende die Beweiß-Articul zu rechter Zeit übergeben / auch zur production so wohl der documenten / als Zeugen diesen Termin auf bracht/ daß also die fatalia recht in acht genommen worden / Nechst diesem will er nicht allein die Zeugen zur Abhörung / und die Documenta sub A. B. und C. zur recognition producirt/sondern auch zugleich die bey den ꝛc. Gegen-Beweiß-Articul befindliche Eydes delation wiederholet haben/ ꝛc.

Et tunc pronunciatur:

Daß Kläger die sub lit. A. B. und C. producirte documenta zur Nothdurfft recognosciret/er ist aber auch den beym ꝛc. Gegen-Beweiß-Articul deferirten Eyd / auf vorgehenden Beklagtens Eyd vor Gefährde/zu schweren schuldig.

Si juramenti delatio fiat statim formaliter, aut lis est affirmativè contestata, aut negativè. Illo casu ita fieri potest:

Beklagter

Kan zwar nicht in Abrede seyn/sondern muß gestehen/ daß ꝛc. Erinnert aber hierbey exceptivè, daß er die libellirte Forderung durch eine Anweisung / schon vor etlichen Jahren gut gethan / im Fall nun Kläger solches negiren solte/will er ihm diese Exception in sein Gewissen hiermit geschoben / und / ihn zu Eröffnung desselben anzuhalten/gebeten haben.

Et hanc delationem talis seqvitur sententia:

Auf Klage/Antwort/ eingewandte Exception und erfolgte Gesetze/ꝛc. Dieweil Beklagter auf die erhobene

bene Klage geantwortet/ und derer geständig/ darneben aber / daß Kläger der libellirten Forderung halber/ durch Anweisung vergnüget / vorgewendet/ und dieses ihme in sein Gewissen geschoben/ so ist derselbe/ nach vorgehenden Beklagtens Eyd vor Gefährde/ solches zu eröffnen schuldig / Er wolte denn 2c.

Posteriori casu vel totius actionis, vel unius tantummodò capituli respectu fit juramenti delatio. Illo casu sententia est talis:

Dieweil Beklagter auf die erhobene Klage geantwortet/ und solcher nicht geständig / darneben sich auf einen Vergleich beruffen/ und die exception Klägern in sein Gewissen geschoben/ so ist er/ auf vorgehenden Beklagtens Eyd vor Gefährde / solch sein Gewissen zu eröffnen schuldig/ er wolte 2c.

Posteriori casu sententia aliter, & sic est concipienda:

Dieweil Beklagter auf die erhobene Klage geantwortet/ und solcher nicht geständig/ so ist Kläger den Grund derselben in Sächsischer Frist / wie Recht/ zu erweisen/ so wohl sein Gewissen auf Beklagtens andere Exception, nach vorgehenden desselben Eyd vor Gefährde/ zu eröffnẽ schuldig: Und wird in übrigen Beklagten sein bedingter Gegen-Beweiß und andere Rechtliche Nothdurfft billich vorbehalten/ ferner darauf zu beschehen/ was recht 2c.

4. Actori in terminis habilibus permittitur etiam juramenti delati relatio, & pro salvandâ conscientiâ probatio.

VI. Juramentò Reo haud delatò, Actor id, qvod Reus negavit, probaturus, intra Terminum Saxonicum Commissarios petere, & articulos probatoriales conficere, & cum nominibus Te-

ſtium nec non documentorum Copiis, ſi ſuper iis probatio fundata fuerit, Judici offerre tenetur, ſecus probatione ſuâ cadit, nec ad probandum *ulterius admittitur* n) *P. 1. Conſt. Elect. 16. & 17. part. 1. Tit. 24.* der Chur-Fürſtl. Proceſs- und Gerichts-Ordnung / Coler. *Deciſ. 121. num. 4.* Circa conceptionem verò articulorum rectè obſervari monet Termin. illos ſcil. non modò ex ipſis libelli viſceribus formari (qvando enim libellus & probationes ſunt diverſorum generum, tunc nihil operatur ejusmodi probatio) ſed & certos, non contrarios, affirmativè conceptos, & pertinentes, h. e. intentionem ſeu fundamentum libelli attingentes, eſſe debere.

n) Sicuti hoc etiam procedit in reprobatione. Ordin. Proc. *tit. 21. in pr.* Ita in qvibusdam caſibus fallit, de qvibus ſuprà *§. 15. Reg. 3.*

Formula offerendi Articulos talis eſſe poterit:

P. P.

Demnach in Sachen Mævium Klägern eines / Sempronium Beklagten anders Theils betreffend ein Urthel folgendes Lauts und Inhalts publiciret und eröffnet worden / (inſeratur hic tenor ſententiæ) auch daſſelbe nunmehro vires rei

rei judicatæ ergrieffen; Als erscheinet Mævius zu gehorsamer Folge desselben binnen ihme vorgesetzter Sächsischer Frist / bedinget ihme hierauf alle und iede in Rechten gegönnete und üblichen Gebrauch nach wohlhergebrachte Wohlthaten und Freyheiten/insonderheit mit überflüssigem Beweiß unbeladen zu seyn / de qvo iterum atqve iterum protestatur. Nechst dem thut klagender Producent seine articulos probatoriales cum nominibus testium & directorio samt etliche Copeylich beygefügten Uhrkunden und documenten hiermit übergeben / dienstfleissig bittende / nicht alleine solche großgünstig auf- und anzunehmen / sondern auch denen Herren N. N. und Herrn N. N. seinen hochgeneigten Herren und Förderern Commission dißfalls aufzutragen / daß sie förderlichst einen Termin zu Fortstellung/Aufnehmung und Vereydung der Zeugen ernennen / und wie die Zeugen / also auch das Gegentheil darzu citiren / und denselben der Beweiß-Articul Abschrifft / ob ihme beliebte/ darauf etliche Fragstücke einzugeben / doch contra superflua dubia & obscura protestirende / außhändigen zu lassen / hierauf die Zeugen nach abgelegten Eyd und zuvorher ernster gethaner Verwarnung vor dem Meineyde und dessen zeitlichen und ewi-

ewigen Strafe bey dem Production-Termin fleissig examiniren / so wohl daß dieselbe/als auch der Part selbsten die documenta recognosciren oder aber eydlichen diffitiren mögen/ verordnen und anhalten/ und deren Aussage durch den verordneten Gerichts-Secretarium niederschreiben/ in consvetam formam richtiger Zeugnüß-registratur bringen / auch alle das jenige / wie rühm-wöhnlichen Fleiß nach kein Zweiffel/was die beschriebenen Rechte und der Stylus Curiæ erfordert/vor sich thun und sonst verrichten lassen wollen; Immaßen denn auf den wiedrigen unvermuthlichen Fall / oder do über das unverhoffende Verhinderung und versäumniß bey Verführung dieses Beweises sich begeben und ereignen solle / Producent de suâ diligentiâ & qvod per ipsum non steterit, in bester Form Rechtens solenniter protestiret/ da ihme Klägern auch von nöthen/ additionales einzuwenden/mehr Zeugen anzugeben / und documenta einzubringen/ will solches in termino oder hernach zu thun / und dieselben zu produciren/ wie sonst allen Rechts zugelassenen Wohlthaten und Begnadungen sich ietzo als dann/und dann als ietzo habend zu gebrauchẽ/ klagender Producent per expressum ihme reserviret/und vorbehalten haben / und bitter freundlich auch

auch schlüßlich auf den Fall / da der Beweiß nicht plenè vollführet / ihme juramentum probationis in supplementum aufzulegen / des Vertrauens / es geschehe billich. Qvæ clausula ideò est necessaria, qvia delatio juramenti in supplementum probationis *haut fieri debet, nisi parte petente* o), Term. *c. 213. num. 6. & 9.*

o) Qvemadmodum contrarium directò statutum deprehenditur, in *p. 1. C. 23.* & Ordin. Processſ. *tit. 30.* Ita nec deficiunt rationes, ob qvas Judex etiam non imploratus juramentum suppletorium imponere possit & teneatur. *l. 31. ff. de jurejur.* Judex namqve, qvando semiplenè tantùm sit probatum, nullâ aliâ ratione, qvàm mediante juramentô suppletoriô causam controversam decidere valet. *l. 3. C. de reb. credit.* Carpz in Processſ. *tit. 11. art. 2. n. 9. & seqq.* Unde etiam fit, ut hoc juramentum dicatur necessarium. Franz. in comm. Dig. *de jurejur. n. 125.*

Hierauf kürtzlich sagende:

Wahr und Zeugen wissend / daß klagender Mævius das Haus zwischen N. und N. uf dem Marckt / und die zwey Land-Güter sampt allen Pertinentien und Zugehörungen rechtmässiger Weise von seinen Eltern ererbet.

Dannenhero wahr / daß solche Stücke Klägern eigenthümlich Jure Dominii vel qvasi zuständig.

Uber der Zeugen Aussage bestätiget diesen Articul der Kauff-Brieff neben dem Testament sub A. & B. welchen durch den Secretarium mit dem

Original zu collationiren/vidimiren/die Zeugē recognoſciren/oder eydlich diffitiren/vorhalten und exhibiren / wie auch/ was darbey außgeſaget/ fleiſſig conſigniren zu laſſen/gebeten wird.

Denominatio Teſtium cum Directorio.

1. N. N. uf den 1. 2. und 3. Articul.
2. N. N. uf den 10. und 14.
3. N. N. uf alle Articul ingeſamt.

VII. Inſinuatis igitur articulis probatorialibus, Judex petito producentis deferre, & certos *Commiſſarios conſtituere cogitur* p). Commiſſarii verò teſtes denominatos ad certum diem vel immediatè vel mediatè, mediantibus ſcil. ſubſidiariis literis, citare tenentur.

p) Id qvidem non eſt perpetuum, ſed tunc, qvando vel teſtes jurisdictioni Judicis non ſint ſubjecti, vel alia juſta cauſa commiſſionem ſvadeat.

VIII. Comparentibus in Termino partibus Commiſſarii aperiant formam Commiſſionis hiſce præter propter formalibus:

Es hätten ſich die Parteyen ſonder Zweiffel zu erinnern/was vor Streitigkeiten und menſchliche Gebrechen/ das Haus zwiſchen N. N. betreffende/ ſich

sich zeithero zwischen ihnen enthalten/ und was bey der Fürstl. Regierung Producent Mævius wegen des ihme nachgelassenen Beweißthums bittlichen gesuchet. Wann dann solchem seinem petito statt gegeben/ und ihnen die Commission zu Abhörung und Vereydung der denominirten Zeugen / wie auch respective der recognition der documenten gebetener maßen aufgetragen worden/ Als hätten sie ihres Orts/wie schuldig/ also willig befunden/ deroselben in allen nachzukommen / wie sie denn auch zu diesem Behuf Citationes an die Parteyen allerseits außgehen / und heutige Tagfarth ernennen und ansetzen lassen; Daß nun dieselbe neben den Zeugen sich gebührlich eingestellet / gereichete nicht allein der Fürstl. löblichen Regierung zu schuldigen respect, sondern auch zu der Sachen Beschleunigung / und wären sie nunmehro gewärtig/ wie einer oder der andere der Citation Folge leisten würde/mit anerbieten/ihres Theils das jenige auch zu verrichten/was der Inhalt offt-gedachter Citation mit sich brächte/und Vermöge der Rechte sich sonst gebührete.

IX. Præfatione Commissarii finitâ h. m. Actor testes suos denominatos producere poterit:

Kläger und Producent

Bedancket sich gehorsamlich nicht alleine gegen eine Fürstliche löbliche Regierung/sondern auch gegen die Herrn Commissarien, daß seine jüngsthin übergebene Beweiß-Articul großgünstig angenommen/ Commission angeordnet/ selbige gutwillig suscipiret, und zu Abhörung und Vereydung derer denominirten Zeugen heutiger Tag Terminlich anberaumet worden; Und gleich wie er mit Vorbehalt aller und ieder ihme zustehenden Jurium wider überflüssigen Beweiß nochmahls protestiret, Also will er hiermit die beniemten Zeugen/ und zwar namentlich N. N. so allbereit erschienen/ so wohl die absentes tanqvam præsentes, produciret, und gehorsamlich gebeten haben/ dieselben nicht allein auf- und anzunehmen/ernstlich und eyfrig des Eydes zu erinnern/vor dem Meineyde und dessen Strafe/so schwer/zu warnen/ mit dem juramento so dann zu belegen / auf die Articul zu befragen/und ihre Aussage mit Fleiß auf- und niedersetzen/und in ein gewöhnlich Zeugnüß-registratur bringen/ wie auch die documenta gebührlichen recognosciren oder eydlichen diffitiren zu lassen/und in Summa allenthalben damit zu gebehren / prout moris & Styli, und er hierbevorn bey Ubergebung seiner

seiner Beweiß-Articul bittlichen gesuchet; Hingegen aber / da Beklagter entweder sich nicht zur Gnüge habilitiren/ oder unförmliche Interrogatoria beybringen würde / solche nicht auf- und anzunehmen / Gestalt er denn wider dieses und anders ihm nachtheiliges hiermit seine Nothdurfft expresse vorbehalten haben will.

X. Reus productus hâc ratione, respondebit, & interrogatoria sua Commissariis offert. Ubi tamen prius notandum venit, Interrogatoria nihil aliud esse, qvàm qvasdam interrogationes, qvas pars adversa (der Product) super negotii circumstantiis & testibus contra se inductis, format ac concipit, ut testes pro eruendâ veritate desuper interrogentur; Illaqve esse tùm generalia, tùm Specialia: Generalia, gemeine Fragstücke/ qvibus fides & integritas testium exploratur. Specialia, sonderbare Fragstücke/ qvibus notitia & certitudo dictorum testium investigatur, & vocantur Fragstücke auf die Haupt-Sache. Unô verbô illa contra personas testium productorum, hæc contra dicta & attestata testium potissimè diriguntur. Ubi ergò in conceptione articulorum, ita & in conceptione interrogatoriorum advocatum decet esse circumspectum & attentum,

 ne

ne scil. hæc sint nimis prolixa, & ambigua, sed brevia *& pertinentia* q) ad eruendam veritatem negotii, & falsitatem testium patefaciendam sufficientia & apta nata. Hæc tradunt Emer. à Rosbach. *Prax. Civil. tit. 54. 55.* Term. *c. 213. 214.*

q) Contra impertinentia enim producens ita poterit excipere:

Kläger und Producent

Hat vernommen/ daß Beklagter etliche Interrogatoria wider die angegebene und producirte Zeugen übergeben/ und daß selbe darüber zugleich solten abgehöret werden/ gebeten/ Dieweil aber dieselbe theils impertinent, theils unzuläßlich/ so kan Kläger nicht geschehen lassen/ daß die Zeugen hierüber befraget werden/ Allermaßen er denn darwider will protestiret/ und solche vor unzuläßlich zu erkennen gebeten haben ꝛc.

Si de impertinentiâ constet, pronunciatur:

Daß Beklagtens 4. 5. etc. Interrogatorium generale nicht zuläßlich/ und werden dieselbe bey Abhörung der Zeugen billich übergangen.

Cæterum de Interrogatoriis seqventia sunt notanda:

1. In omnibus causis tàm ordinariis, qvàm extraordinariis, tàm civilibus, qvàm criminalibus, ubi probatio per testes expedienda, Interrogatoria sunt admittenda. Rosbach. *in pr. Civil. tit. 55. n. 4.* Fallit tamen hoc in processu Inqvisitorio, Carpz. in Pr. Crimin. *q. 14. n. 21. & seqq.* in Possessorio momentaneo seu summarissimo. Nicol. in Process. *p. 1. c. 60. n. 2.* & in casu, ubi ad declinandum juramentum delatum conscientia probatione defenditur. *Decis. Elector. 19.* In qvibus casibus pronunciatur:

Daß

Daß die Interrogatoria dißfalls nicht zuläßlich/ꝛc.

2. Interrogatoriorum copia adversæ parti non est transmittenda. Umm. *Disp. ad Proc. 16. §. 10. n. 71.* Sin ergò producens contra Interrogatoria propter omissam transmissionem excipiat, ita replicari poterit:

Product

Vernimmet mit nicht geringer Befrembdung / daß Kläger nicht will geschehen lassen / daß über die übergebene Interrogatoria die producirte Zeugen sollen abgehöret werden / und zwar unter diesem Vorwand / weil ihme solche Interrogatoria zuvor nicht wären zugeschicket / da doch solches nicht nöthig noch gebräuchlich / Wird dennach gebeten / Producenten mit seinem Suchen abzuweisen / und über die Interrogatoria die producirten Zeugen zugleich abzuhören.

Si tali casu sententia sit ferenda, ea est talis:

Daß Klägers Suchen nicht statt hat / und werden / dessen Vorwendens ungeacht / die Zeugen über Beklagtens Interrogatoria billich abgehöret.

3. Interrogatoria exhibenda sunt in termino productionis. Ordinat. Proceß. *tit. 20. in princ.* Postea non admittuntur, nec ulteriora. Nicol. in Proceß. *p. 1. c. 60. n. 7.* Si tamen offerantur & terminus propterea præfigatur, producens ita potest excipere:

Producent

Hat mit nicht geringer Verwunderung vernommen / daß Product sich unterfangen / etliche Interrogatoria zu übergeben / und zu begehren / daß die vormahls producirte Zeugē darüber möchten abgehöret werdē: Dieweil aber Product mit seinen vermeinten Interroga-

rogatoriis in termino productionis nicht gefast gewesen/ die Zeugen auch allbereit über die Beweiß-Articul abgehöret / so kan Beklagter mit seinen Interrogatoriis ferner nicht zugelassen werden / Allermaßen denn Producent also zu erkennen will gebeten haben.

Et tunc pronunciatur:

Daß Beklagtens Suchen nicht mehr statt hat.

Vel:

Daß die von Beklagten übergebene Interrogatoria nunmehr nicht zuläßlich.

4. Interrogatoria à parte non oblata Judex ex officio supplere potest, Rosbach. *in pr. Civ. tit. 55. n. 14* Gail. *l. 1. Observat. 95.*

5. Si Judex oblata Interrogatoria omisserit, testes super iis denuò sunt examinandi, etiamsi jam facta sit attestationum publicatio. *cap. 48. X. de testib.* Maranta in Speculo *p. 6. de Interrog. product. n. 4.* Rosbach. *tit. 55. n. 12.* Examen testium ita urgeri poterit:

P. P. Bey Verlesung des eröffneten Zeugniß habe ich befunden/ daß die Zeugen nicht auch zugleich über meine Interrogatorien seynd abgehöret worden. Weil ich aber dieselbe in Termino productionis übergeben/ und darbey angesuchet/ daß die producirten Zeugen zugleich darüber möchten vernommen werden/ Als hätte ich mich nicht versehen/ daß selbe solten übergangen werden. Nachdem ich aber darbey nicht acqviesciren kan / So gelanget an dieselbe mein dienstliches Bitten / sie wollen die noch lebendige Zeugen vorfordern/ und dieselbe über die von mir übergebene Interrogatoria gleichfalls abhören/ etc.

Ad id Judex obstrictus est etiam sine sententiâ, si tamen pars adversaria contradicat, pronunciatur:

Daß/Klägers Einwendens ungeacht / die von ihme angegebene Zeugen vor allen dingen über Beklagtens übergebene Interrogatoria vermittelst Eydes/ billich abzuhören/Ergehet also dann in der Sache ferner/was recht ist.

Qvamvis verò res ita sese habeat, ut communiter Interrogatoria generalia à specialibus h. m. disgregari soleant, rectiùs tamen & cautiùs Clientum suorum causam mihi agere videntur, qvi & generalia Interrogatoria ad ipsam causam seu causæ merita dirigunt, ita scil. ut præcipuas exceptiones, super qvibus sese pars producta fundat, ipsis inserant.

Nam si earum notitiam habent testes ab adversâ parte producti, propriis certè Actorem Reus convincet testibus, proprioqve ipsum jugulabit gladio.

Außgelassener Citation zu schuldiger Folge erscheinet gleicher Gestalt Sempronius, Beklagter und Product durch N. N. übergiebet sein Mandat, (in hoc mandato verò fieri debet in specie recognitionis documentorum mentio) welches verhoffentlich dem Stylo Curiæ gemäß und genungsam seyn wird/hat sonsten vernommen/welcher ge-

stalt von klagenden Mævio die Zeugen absentes qvàm præsentes wären produciret worden/ er sey aber befehliget / weiter nicht / nisi in qvantum de jure hierein zu verwilligen; Und weil ihme Interrogatoria zu übergeben nachgelassen / als will er solche hiermit unterdienstlich überreichet haben/mit fleissiger Bitte/die vorgestalten Zeugen so wohl darauf/als auf die übergebenen Articul zu vereyden/ ihre Außsage aufzeichnen zu lassen/ und sonsten alles das jenige/was in gegenwärtigen Fall sich eignen und gebühren möchte/zu Wercke zu stellen. In Verbleibung dessen protestiret er de nullitate Processus & examinis. Es will ihme aber auch zugleich Interrogant und Product außdrücklichen vorbehalten haben/wider der Zeugen Person und Außsage/nach Eröffnung der Zeugnüß/seiner Rechtlichen Nothdurfft nach zu excipiren/und dargegen / so es ihme von nöthen seyn würde/seinen Gegen-Beweiß zu verführen und ins Werck zu stellen. Sonsten wolte er gewärtig seyn/was der recognition halber angeordnet würde/deme er zu gehorsamen schuldig.

Interrogatoria.

Herrn Sempronii, verordneten Anwalds Beklagten und Productens an einem:

Con-

Contra

Mævii, Klägers und Producentens anders Theils/ vermeynte eingegebene Beweiß-Articul.

Demnach klagender Mævius etliche vermeynte Articulos probatoriales zu Behauptung seiner Intention wider Sempronium eingegeben/ auch darauf zu Abhör und Vereydung der Zeugen N. N. zum Commissario erbeten und verordnen lassen/ welcher gleicher gestalt einen Production-Termin ernennet/und darzu beyde Parteyen / so wohl die Zeugen gebührlichen citiret: Als erscheinet solcher Vorladung zu gehorsamer Folge gedachtens Sempronii constituirter Anwald / N. N. übergiebet sein Mandat originaliter nebenst den zuläßlichen Interrogatoriis.

I.

Gemeine Fragstück der Zeugen Person betreffende.

1. Wie alt und reich Zeuge sey?
2. Wes Standes und Würden er sey?
3. Ob Zeuge ein Gottes-Lästerer / Hurer und Ehebrecher sey?

De his omnibus vide Emer. à Rosb. & Term. locis suprà allegatis.

II.

Gemeine Frag-Stücke auf die Haupt-Sache.

IN horum interrogatoriorum conceptione omnis rei salus certè posita est, qvocirca caveat Advocatus, ne qvid omittat.

1. Ob nicht Zeugen wissend sey/daß er / Beklagter / das Haus zwischen N. und N. und die zwey Land-Güter/so er itzo besitzet / vor 40. Jahren allbereit erkaufft / und an sich bracht.

2. Ob nicht notorium, daß er/ Beklagter / ie und allwege solche Stücke ohne allen Anspruch ruhiglich besessen.

III.

Folgen nun die Specialia interrogatoria ad primum Articulum.

1. Woher Zeuge solchen Articul wahr zu seyn wüste/und was er für Ursach seiner Wissenschafft anzeigen könne?

2. Wenn und zu welcher Zeit er solche Stücke ererbet?

Cætera suppleat legalitas & diligentia Commissarii & Secretarii.

XI. Commissarii deinde suo satisfacere officio, *testesq; recipere debent* r), qvod hâc viâ fieri potest:

Sie hätten so wohl die Beweiß-Articul/ als die von Beklagten eingegebene Interrogatoria durchsehen und erwogen/ Wann sie dann beyderseits dem Stylo gemäß befunden worden/ Als wolten sie selbe beyderseits nebenst denen vorgeführten Zeugen auf- und angenommen haben/ und gebetener massen Verfügung zu thun wissen.

r) Modò nec ab ipsis testibus de immunitate, nec à parte adversariâ de inhabilitate excipitur. Testium exceptio ita potest proponi:

N. N.

Erscheinen/ der an sie ergangenen Auflage zu Folge/ und haben vernommen/ daß sie von Klägern in der mit Beklagten streitigen Sache als Zeugen angegeben/ zu dem Ende auch von ihnen begehret worden/ nicht allein das Zeugen-Eyd abzulegen/ sondern auch auf die Beweiß-Articul ihre Außsage zu thun Nachdem aber sie/ wider ihren Willen in dieser Sache Zeugnüß zu geben/ nicht schuldig/ auß Ursache weil sie theils ꝛc. Als bitten sie/ daß sie mit dem Zeugnüß möchten verschonet bleiben.

Et hoc fit mediante hâc sententiâ:

Daß N. N. in dieser Sache/ wider ihren Willen Zeugnüß zu geben/ nicht schuldig/ etc.

Si verò causa non sit sufficiens, Producens replicare potest:

Kläger und Producent

Hätte sich nicht versehē/ daß N. uñ N. des Zeugnüß sich verweigern solten/ in Ansehung ihre zu dem Ende angezogene Ursache gantz unerheblich/ Denn ob sie

 wohl

wohl anführen/daß ꝛc. So hat doch solches nicht statt in dem Fall/ wenn man andere Zeugen habhafftig werden kan/ in gegenwärtiger Sache aber seynd keine andere Zeugen zu erlangen gewesen/ Versiehet sich demnach klagender Producent, es werden die Zeugen sich accommodiren/und der Citation, mit Außsagung auf die Articul Folge leistē: In dessen Verbleibung / beschuldiget Kläger derselben Ungehorsam / und bittet zu erkennen/daß dieselbe/ ihres Vorwendens ungeacht / Zeugnüß zu geben schuldig/etc.

Id qvod per talem sententiam injungitur:

Daß N. N. ihres Vorwendens ungeacht / gestalten Sachen nach/Zeugnüß zu geben schuldig.

De inhabilitate autem testium ita potest excipi:

Beklagter

Erscheinet/und hat vernommen / daß Kläger etliche Zeugen produciret/und angehalten / daß dieselbe anietzo möchten vereydet/und auf die übergebene Beweiß-Articul abgehöret werden. Wenn nun der Zeugē Qvalitäten ein wenig consideriret werden/ so befindet sichs/daß sie theils Beklagtens Todfeinde/theils des Klägers Bluts-Freunde / theils bey dieser Sache mercklich interesſiret/Dannenhero kan Beklagter dieselbe zu Zeugē nicht zulassen/Und bittet demnach/Klägern darmit abzuweisen/ etc.

Id qvod fit per talem sententiam:

Daß die von Klägern angegebene Zeugen nicht zuläßlich.

Idem pronunciatur, si præterlapsô terminô probatoriô alii testes in

in locum mortuorum substituantur. Ordinat. Proceff. *tit. 20. §. fin.* Qvod tamen fallit, si probaturus suam adhibuerit diligentiam. *d. l.* Qvo casu contra exceptionem inadmissibilitatis ita replicari potest:

Producent.

Weiß sich zwar wohl zu erinnern / was in der Procefs-Ordn. de substitutione testium prohibitâ verordnet/er ist aber auch zugleich erinnert/daß solches nur auf den Fall gehet/wenn der Beweiß-Führer seinen gebührenden Fleiß nicht angewendet / welches denn von Producenten keines Weges zu sagen / sintemahl die Acta bezeugen/wie zu unterschiedlichen mahlen die Abhörung der Zeugen sollicitiret/ solche aber theils von Gegentheil/ theils von den Zeugen selbst verhindert worden / welches aber producenten nicht præjudicirlich seyn kan/Bittet demnach/die angegebene Zeugen anzunehmen/ oder zu decretiren / daß Klägers angegebene Zeugen zuläßlich.

Qvo casu pronunciatur:

Daß / Beklagtens Vorwendens ungeacht / die / an statt der Verstorbenen/angegebenen Zeugen / auf die Articul billich abgehöret werden.

Si autem objecta inhabilitas vel sit ficta, vel non probata, producens ita replicare potest:

Producent und Kläger

Antwortet auf Gegentheils Vorgeben kürtzlich/ und zwar räumet er keines Weges ein/daß die angegebene und ietzo producirte Zeugen solten unzuläßlich seyn/ allermaßen mit keinem Jota bescheiniget/ daß etliche auß denenselben entweder Beklagtens Fein-

Feinde/oder bey dieser Sache interessiret / Daß aber der 1. und 2. Zeuge Klägern verwand / ist an dem; Allein die Verwandschafft ist nicht so gar nahe / daß deßwegen die Zeugen dißfalls gantz unzuläßlich seyn solten. Bittet demnach / Gegentheils excipiren ungeacht/so wohl mit Vereydung/ als Abhörung derselben zu verfahren.

Fieri id potest, si res dubio careat, sin verò judici oriatur scrupulus, per sententiam decidenda est:

Daß die von Klägern angegebene Zeugen zuläßlich/ und werden demnach / Beklagtens Vorwendens ungeacht/ auf die übergebene Articul gebührend billich abgehöret.

Qvandoqve & si subditi in causâ dominorum Producuntur, sententiæ hæc clausula annectitur:

Daß die angegebene Zeugen / iedoch wenn sie zuvor ihrer Pflicht von Klägern loßgezehlet / Zeugnüß zu geben/ billich zugelassen werden.

Si verò testes citati se non sistant, contra eos ita proceditur, ut nimirum producens accusatâ eorum contumaciâ sub pœnâ eos citari petat hoc modo:

Producent

Hätte sich versehen/es würden die beyden angegebene Zeugen/welche/besage der bey denen Acten befindlichen Registratur, gebührend citiret/erschienen seyn/ und ihre Außsage auf die übergebene Articul gethan haben/muß aber nunmehr erfahren/ daß sie gantz ungehorsamlichen aussenblieben / deßwegen denn Producent deroselben Ungehorsam beschuldiget / und bittet / sie bey Straf 10. Reinischer fl. zu citiren/etc.

Fit

Fit iſtud qvandoqve ſine prævià ſententiâ; qvandoqve tamen, ſi de aliis punctis diſceptatur, ſententia præmittitur:

Daß N. zum Zeugnüß bey Straf 10. Reiniſcher fl. billich anzuhalten.

Qvæ pœna in caſum non factæ paritionis duplicatur. Ordinat. Proceſſ. *tit. 22.*

XII. Hôc factô prælegitur Juramentum teſtibus annexâ dehortatione de non committendo perjurio. Et qvamvis fortè Teſtes præſtationem Juramenti recuſent, *non tamen audiuntur* s), nec ipſis Juramentum remittitur, *niſi utráqve parte conſentiente* t), & ſub hâc qvidem expreſsâ conditione, ut nihilominus illa perſona, non obſtante factâ remiſſione, ipſiusqve depoſitio pro juratâ haberi & æſtimari debeat. Ubi obſervandum, hanc Juramenti remiſſionem adeò eſſe neceſſariam, ut ſi hæc deficiat, vel miniſter Eccleſiæ & Clericus ad præſtandum hujusmodi Juramentum cogi poſſit, *cap. nuper. 51. de Teſt. & atteſt.* ubi habetur, qvòd nullius teſtimonio, qvantumcunqve religioſus exiſtat, niſi juratus depoſuerit, in alterius præjudicium credi debeat; potiſſimè, cùm Juramentum non ſit per ſe malum, ſed confirmatio veritatis & ſpecies cultus divini, ad qvem præ cæteris omnibus clericos & obſtrictos & obligatos eſſe, nemo eſt, qvem lateat. Vid.

Finckelth. *Observ. 95.* ubi & ita Consistorium Electorale Lipsiense pronunciasse testatur:

s) Nonnunqvam juramenti præstatio per talem sententiam injungitur:

Daß N. seines Vorwendens ungeacht / vermittelst gewöhnlichen Zeugen-Eydes seine Außsage auf die übergebene Articul zu thun schuldig.

t) Qvòd si ergò solius judicis arbitrio juramentum sit remissum, testes denuò jurare & examinari debent. Ordin. Proc. *tit. 20. §.* Wenn es ꝛc. idqve hunc in modum urgeri poterit:

P. P. Ich habe auß dem eröffneten Zeugnüß wahrgenommen / daß die abgehörte Zeugen mit dem gewöhnlichen Zeugen-Eyd nicht beleget worden. Weil ihnen nun solches niemahls remittiret / auch die Zeugen ohne Eyd nichts beweisen / so wird vor allen Dingen nöthig seyn / daß dieselbe nochmahls vereydet / und so dann auf die Beweiß-Articul abgehöret werden / warum ich dann auch will gebeten haben.

Unde nonnunqvam pronunciatur:

Daß die Zeugen vor allen Dingen / vermittelst des gewöhnlichen Zeugen-Eydes / abzuhören / ergehet also dann in der Sache ferner / was recht ist / ꝛc.

Pari modo examen testium, si eorum depositio sit dubia, vel ambigua, est reiterandum, Carpz. in Processu *tit. 13. art. 4. n. 39. & seqq.* Idqve fit ut plurimum præcedente sententiâ:

Daß vor allen Dingen die Zeugen ihre auf den 2. und 3. Beweiß-Articul gethane dunckele Außsage zu erklären schuldig / ergehet also dann hierauf ferner / was recht ist.

XIII.

XIII. Præſtitô præſentibus partibus Teſtimonii Juramentô ſecedunt partes ac Teſtes, & unus poſt alterum deinde privatim auditur, debitôqve modô examinatur, de qvo Dd. conſuli poterunt.

XIV. Depoſitione & examinatione Teſtium abſolutâ, nihil aliud expediendum reſtat, qvàm actus publicationis atteſtationum; circa qvem notari velim 1. Ad inſtantiam partis producentis coram Judice ordinario fieri. 2. Partem productam ad illum citari. 3. Atteſtatum in ipſo Termino per Secretarium legi, & demum ipſum dicere debere, habeantur pro publicatis, Wohlan ſo ſeynd die Atteſtationes nunmehro eröffnet.

Reprobatio.

XV. Si verò pars producta reprobatoriâ probatione, der Gegenbeweiſung, uti vellet, non ſolùm intra Terminum Saxonicum, ab illo Tempore, qvo citatio, ad publicandas atteſtationes ipſi inſinuata, computandum, animum ſuum declarare, ſed & articulos reprobatorios Judici offerre, & inſuper omnem diligentiam adhibere tenetur, ut ante præſtitutum tempus finitum reprobationes deducantur & perficiantur, qvod niſi fecerit, nec ſicut producens ad probandum ulterius, utpote Termino probatorio elapſo, admittitur, *part. 1. Conſtit. 16.* Etenim omnia ea, qvæ circa conce-

ptionem articulorum probatorialium suprà monuimus, & hic in reprobatorialibus Articulis accuratè attendenda sunt, nisi qvod paulò mutatis his offerantur formalibus:

Gegenbeweiß-Articul

Herrn Sempronii, constituirten Anwalds Beklagten und Reproducenten/eines/ Contra Mævium, Klägern und Reproducten, andern Theils.

Eingegeben den 3. Novembris, 1659.

DEmnach kurtz-verschienener Zeit zwischen Mævio Klägern an einem/und Sempronio Beklagten anders Theils in puncto gesuchter Restitution des eingenomenen Hauses/und was deñ mehr anhängig/ unter andern erkant worden/ daß Kläger den Grund seiner Klage binnen Sächsischer Frist beybringen / hingegen aber Beklagten sein Gegenbeweiß/und andere Nothdurfft vorbehalten seyn soll/

Kläger auch allbereit seine probatoriales eingebracht/ und also seinen Beweiß zu vollführen sich unterstanden/so hat ebenermaßen Beklagten nicht anders gebühren wollen / denn wider solchen Beweiß-

weißthum seine Nothdurfft und Gegenbeweiß einzuwenden. Erscheinet demnach zu solchem Ende hiermit Beklagtens Mævii Mandatarius gehorsamlich/ und übergiebet hiernechst befindliche seine rechtmässige und schlüßliche articulos reprobatoriales cum denominatione testium & directorio nebenst Abschrifft brieflicher Uhrkunden wider mehr gemeldten Mævium in optimâ Juris formâ, iedoch cum solenni hac protestatione, daß er sich hierdurch zu keiner überflüssigen Beweisung wolte adstringiret oder verbunden haben / und bittet unterdienstlichen / solche großgünstig auf- und anzunehmen.

XVI. Finitò etiam examine Testium reprobatorialium publicatur tandem utraqve probatio, publicatæqve attestationes deinde excipiendo, replicando, duplicando, triplicando & sic ulterius duabus vicibus secundum *part. 1. Constit. 18.* à partibus disputantur, Testiumqve qvalitates impugnantur, v. g. qvòd sint domestici, viles, pauperes, item, qvòd sint singulares, sibiqve ipsis contrarii. Vid. Emeric. à Rosbach. *de Prax. Civil. tit. 61.*

XVII. Disputationes deniqve seqvitur publicatio sententiæ, ferè hujus tenoris:

Uf Klage / Antwort / verführten Beweiß und ferner Rechtliches Einbringen in Sachen N. N. Klägern an einem / N. N. Beklagten andern Theils / erkennen wir vor Recht / daß Kläger den Grund seiner Klage zur Nothdurfft erwiesen / und dannenhero ist ihme das Haus neben den libellirten Land-Gütern eigenthümlich Jure Dominii vel qvasi zuständig / und ist hierüber auch Beklagter selbige Stücke cum fructibus perceptis & percipiendis, wie auch allen verursachten Schäden und Unkosten / uf vorhergehende Liqvidation und erfolgte unsere Moderation, zu restituiren schuldig / V. R. W.

Si verò nihil probatũ fuerit, ita pronunciari solet:

P. P. Erkennen wir vor Recht / daß Kläger das jenige / so ihm zu beweisen auferleget / und er sich angemaßet / wie recht / nicht erwiesen / derowegen ist Beklagter von angestelter Klage zu entbinden / immaßen wir ihn hiermit darvon absolviren und entbinden / V. R. W.

XVIII. Succedit tandem sententiæ, si vires rei judicatæ assecuta, nec per Leuterationem vel Appellationem, aut alio modo impugnata fuerit, executio, de cujus Processu eleganter & prolixè tractat Berl. *part. 1. Conclus. 79. 80. 81.* ad qvem Lectorem remitto. Tantum de petitorio primæ Instantiæ.

§. V.

§. V.
De Petitorio ſecundæ inſtantiæ in genere.

COnſtat cuivis, duas eſſe Judicii inſtantias, qvarum altera prima, altera ſecunda, nimirum Appellationis, indigitari ſolet. Weſenb. *Comm. in Cod. ipſiusq. lib. 3. tit. 1. de Jud. num. 4. & ſeqq.* Illâ abſolutâ contemplabimur nunc pauciſſimis Appellationis proceſſum, tùm in genere, tùm in ſpecie; In ſpecie tàm in caſu contumaciæ, qvàm in caſu comparitionis partium formandum. In genere verò ad Appellationis Proceſſum ritè inſtituendum ſeqventes reqviruntur actus:

I. Schedulæ Appellationis intra decendium inſinuatio, cujus non inelegantem formulam exhibet Term. *in Proceſſ. Jud. cap. 230.*

II. Apoſtolorum, der Abſchieds-Brieffe intra 30. dies à Judice à qvo, petitio.

III. Apoſtolorum acceptorum intra Menſem, de Jure Saxonico (de Jure Civili nullum certum tempus) apud Judicem ad qvem oblatio, inhibitionis imploratio, ipſiusqve Judici à

qvo

qvo facta insinuatio, cujus modum non minus delineavit Term. *d.l.*

IV. Citationis & Termini ad prosecutionem Appellationis impetratio & justificatio. Ubi notandum, tempus actui illi destinatum tàm *de jure Saxonico* u) qvàm Civili, esse annum Civilem, & qvandoqvè etiam, si alia prægnans causa subsit, biennium, non à tempore introductæ, sed interpositæ Appellationis computandum; In Ducatu tamen nostro Vinariensi Terminus fatalis est sex Mensium, *c.18.* **von** Appellation**en** §. **daß alle** Appellanten. **Der Fürstl. Weimarischen Lands-Ordnung**/ Dissent. Berlich. ex parte, *part. 1. Conclus. 50. n. 153. 154.* qvi putat sufficere, ut Appellatio post effluxum annum Civilem saltem intra illas sex septimanas & tres dies, à Jure Saxonico anno Civili in præscriptionis materiâ additas, in Foro Saxonico justificetur, nec h. m. justificata pro desertâ haberi possit. Verùm indubiè fallit & fallitur, & benè ipsum notavit Carpzov. *part. 1. Constit. 20. Defin. 11.* Formam petendi citationem ad justificandam Appellationem ex Berlichio petere qvis poterit *d. l. n. 160. 161. 162.*

u) Fatale istud in Electoratu Saxonico, qvando nimirum provocatur ad supremum Appellationum judicium, dudum fuit coarcta-

arctatum, Ordinat. Appellat. *tit.* von *Appellationen*, wie die angenommen / & postea ita restrictum, ut, si post impetratam inhibitionem terminus legalis extrahi possit, appellans ad justificandum sit astrictus. Resolut. Gravam. *de anno 1661. tit.* von *Justitien-Sachen n. 28.* Carpz. in Proc, *tit. 18. art. 5. n 38. & seqq.*

§. VI.

De petitorio secundæ Instantiæ in specie, & qvidem in Casu Contumaciæ formando.

COntumacia perpetratur vel ab Appellante, vel Appellato. Appellans dupliciter contumax fieri poterit, vel respectu introducendæ, vel respectu proseqvendæ Appellationis. Ibi si triplex illud tempus, puta decendium interponendæ Appellationis, triginta deinde dies petendis Apostolis, & Mensis deniqve spatium, tùm Appellationi Judicis ad qvem, tum inhibitioni à qvo præsentandæ præfixum non observat, sed præterlabi patitur; Hic si prædictum anni vel biennii tempus negligit, nec intra illud, licet terminus ad justificandam Appellationem fuerit ab ipso petitus, & jam determinatus, Appellationem appellans justificat.

Priori in casu appellatus seqventes notabit Regulas:

I. *Appellatus ad judicem à qvo* w), pro im-

petrandâ Citatione ad accuſandam appellantis Contumaciam ſupplicet, hiſce præter propter formalibus:

P. P.

OB wohl Beklagter/ N. N. wider das zwiſchẽ mir und ihm eröffnete Urtheil einer Appellation ſich bedienet/ darauf Apoſtolos reverentiales außgewürcket/ und die gewöhnliche Inhibition, binnen Monats-Friſt/einantworten ſollẽ; So iſt doch das Letztere gäntzlich unterblieben / und werde ich dahero gemüſſiget / deſſen Ungehorſam hierinnen anzuklagen / Bitte dannenhero / Sie geruhen großgünſtig mir Citation zu Einwendung berührter Ungehorſams-Beſchuldigung aufs eheſte mit zu theilen/und Gegentheiln / damit ſelbiger über der deſertion von Mund auß in die Feder mit mir verfahren möge / hierzu gewöhnlicher maßen vorladen zu laſſen/ ꝛc. Solches etc.

w) Id tum demum procedit, ſi Appellans nec Reverentiales receperit, nec Appellationem introduxerit; Introductâ enim Appellatione, judex ad qvem pro impetrandâ Citatione eſt implorandus. Carpz. in Proc. *tit. 18. art. 6. n. 112. & ſeqq.* Qvo non facto apud judicem à qvo Appellans poterit excipere:

Appellant.

Erſcheinet und hat erſehẽ/daß Appellat ſeinen Ungehorſam/wegen deſertion ſeiner Appellation, beſchuldigen wollen. Nachdem aber die Appellation angenom-

nommen/die Reverentiales außgeantwortet / auch die Appellation introduciret/so kan nunmehr in diesem judicio über die Appellation weder cognosciret noch decretiret werden: Alletmaßen denn zu erkennen gebeten wird / daß Appellatens Suchen nicht statt hat.

Et tunc pronunciatur:

Daß Appellatens Suchen allhier nicht statt hat.

II. Appellatus ita in Termino ipso accusationem Contumaciæ formabit:

Einbracht/ꝛc. Appellat.

P. P.

Bedancket sich vor die großgünst. Anberaumung des heutigen Termins dienstlich / erscheinet in demselben mit Bedingung nothdürfftiger Rechte/und erinnert / daß zwar Beklagter wider das zwischen mir und ihm eröffnete Urtheil dieses Inhalts (inseratur tenor sententiæ,) eine Appellation eingewendet/ auch Apostolos reverentiales erhalten / iedennoch aber / binnen vorbezielter Zeit der 4. Wochen/keine gewöhnliche Inhibition dem Judici à qvo eingehändiget / Und weil dann nun hierdurch Vermöge der Rechte die an ihr selbst nichtige Appellation notoriè desert und erloschen/Als beschuldiget dannenhero Appellat Appellantens hierunter vorgelauffenen Unge-

 hor-

Horsam / in beständigster Form Rechtens / mit beygelegter Bitte/in Rechten zu erkennen und außzusprechen/daß nunmehr die eingewandte Appellation vor desert und erloschen zu achten / und sey Appellant die dißfalls verursachten Unkosten auf Richterliche Ermässigung zu erlegen schuldig. Solches / ꝛc.

III. Appellante in Termino emanente & Contumaciam Contumaciâ cumulante, appellatus & aliam annectit brevem ipsius accusationem, repetitqve priora petita, & talis tunc fertur sententia:

P. P.

ERkennen wir vor Recht / daß die eingewandte Appellation nunmehr nicht unbillich vor desert und erloschen zu achten/ und ist hierüber Appellant die verursachten Unkosten dieser Appellationis-Instantz auf unsere Moderation Appellaten zu ersetzen verbunden/ V. R. W.

IV. Appellans verò in Termino comparens, impedimenta sua, qvæ introductioni posuerant obicem, allegare & hoc ferè modo excipere poterit:

Appellant.

P. P.

ERscheinet mit gewöhnlicher Bedingung/ und kan

kan zwar nicht in Abrede seyn / daß / wider das zwischen ihm und N. den 20. Maji publicirte Urthel / er sich einer Appellation bedienet / auch Apostoles reverentiales überkommen / und selbe dem Judici ad qvem eingehändiget. Nachdem aber er / Appellant, ungeachtet vielfältigen Erinnerns / der versprochenen Inhibition nicht theilhafftig werden können / hingegen doch genennete reverentiales alsobald abgelöset / insinuiret, und iederzeit de Diligentiâ suâ protestiret, Als will Appellant hoffen / er habe von der Desertion hierdurch sich entbrochē / und werde Appellat, mit der unzeitigen Ungehorsams-Beschuldigung nicht zu hören seyn / Und bittet dannenhero in Rechten zu erkennen / und außzusprechen / daß die Appellation nicht desert, noch Appellant vor ungehorsam zu achten / sondern billich die Hauptsache nochmahls allhier erörtert werde. Solches / ꝛc.

Posteriori Casu (qvando, scil. Apostoli qvidem periti insinuati & inhibitio debitò tempore Judici à qvo oblata, sed vel nulla Citatio ad justificandam Appellationem impetrata, vel impetrata qvidem, ipsa tamen Appellatio ante elapsum fatale haud justificata fuerit) accusatio Contumaciæ coram judice ad qvem intentatur diversimodè.

modè. Nam si Appellans, nec ullam petierit Citationem, tunc appellatus eô modô, qvem priori Casui applicuim⁹ unâ vel alterâ phrasi mutatâ, eâdem tamen conclusione retenta procedere poterit: Citatione verò impetratâ, sed Appellante in ipso Termino justificationi præfixo emanente, Appellatus hanc formulam accusandi contumaciam Appellantis observabit, qvæ ita habet:

P. P.

Außgefertigter Citation zu Folge erscheinet mit gewöhnlicher Protestation Appellat im heutigen Termino, und saget kürtzlich (referantur Acta Appellationem concernentia) Wiewohl nun Appellant um seine Appellation, welche er doch nur einig und alleine zu muthwilliger Verzögerung der Sachen eingewendet/ zu justificiren heutige Tag-Fahrt erhalten/ und zuvorhero Apostein und inhibition außgewürcket. So sind doch heutiges Tages weder die Acta primæ Instantiæ, noch Appellant selbsten anzutreffen / vielleicht auß keiner andern Ursache / denn daß die Appellation zu justificiren er sich nicht getrauet und unterstehen wollen/ Wann dann nun klares Rechtens / daß eine iede Appellation binnen Jahres-Frist soll und muß justificiret werden / und in widrigen Fall die

Appel-

Appellation desert und erloschen / in tantum, ut nec per judicem, nec per partes illud tempus tacitè vel expreßè prorogari possit, neqve sententia in causâ appellationis etiam cum consensu partium interposita post decendium valeat. Und aber nunmehro berührtes fatale längst eine Endschafft erreichet/und gleichwohl vermeynter Appellant ietzo abermahl ungehorsamlich aussenbleiben darff/dardurch die contumacia cumuliret und um so viel desto mehr dieses hochlöbliche Judicium despectiret/und desselben Citation auß den Augen gesetzet wird/Als thut Appellat des Appellantens hochsträflichen Ungehorsam in bester Form Rechtens hiermit beschuldigen.

Et hæc qvidem de Contumaciâ Appellantis.

Appellatus qvomodo fiat contumax, non unanimis Dd. extat opinio. Qvidam enim (inter qvos familiam ducit Colerus noster celebratissimus, *part. 1. cap. 2. de Proc. executiv.*) opinantur, minimè appellatum, etiam in Termino justificationis haud comparentem, in contumaciam condemnari posse, adeò, ut nec expensas istius termini appellanti refundere cogatur, sed appellatô absente, nihilominus in causâ Appellationis procedi, & si ex actis primæ Instantiæ, qvæ ab appel-

appellato allegari saltem sufficit, appareat, qvod benè sit pronunciatum, & malè appellatum, & appellatus justam foveat causam, contra Appellantem sententiam fieri debere, nisi in causâ Appellationis aliqvid novi deducatur, de qvo nihil in retroactis extat: Tunc enim meritò appellatus iterum citari, & si demum non comparet, ex duplici contumaciâ condemnari poterit. Vid. omninò *tit. 10. §. ult.* **Wann aber der** Appellat **ungehorsamlich. der Chur-Fürstl.** Proceſs-**und Gerichts-Ordnung.** Alii ex adverso, ex qvibus Hartmannum Pistoris laudare sat est; & ab Appellato Contumaciam in primo Termino indistinctè perpetrari, & eam qvoqve à Judice puniri volunt, nec non multoties ita judicatum fuisse testantur: Qvicqvid sit, priorem nos amplectimur sententiam, eamqve Judici in sententionando observandam svademus. Qvod verò Appellantem attinet, illi & in primo, & in secundo Termino, & ita porrò Appellati Contumaciam, qvamvis qvandoqve sine effectu, accusare licebit, ut scil. hoc modo formetur petitio & conclusio:

P. P. **Und bittet** x) **in Rechten zu erkennẽ und außzusprechen / daß** Appellat **auf die eingewandte** Gra-

Gravamina sich einzulassen / und alle verursachte Unkosten dieses Termins zu ersetzen verbunden.

x) Petitum, qvod tali casu judiciis in usu est, ita concipitur:

Bittet zu erkennen / daß Appellat, seines Vorwendens ungeacht / auf die allbereit justificirte Appellation sich einzulassen schuldig.

Et sic etiam pronunciatur:

Daß Appellat, seines Vorwendens ungeacht / auf die allbereit justificirte Appellation, bey Straf Ungehorsams, sich einzulassen schuldig.

Qvandoqve additur:

In dessen Verbleibung wird darauf nicht unbillich erkant.

§. VII.

De Petitorio secundæ Instantiæ in Casu Comparitionis partium formando.

COmparitio partium duplici modo fieri potest, legitimè & non legitimè seu sufficienter. Sic v. g. si compareat qvidem appellans, sed Acta primæ Instantiæ non secum in judicium afferat, Judiciqve insinuet, accusatur non legitimè comparentis Contumacia, iisdem in præcedenti Casu Contumaciæ consvetis & usitatis formalibus.

Ubi seqventes sunt notandæ Regulæ:

I. Primò omnium appellans suam tàm ratio-

 ne

ne formalium, qvàm ratione materialium proseqvatur interpositam Appellationem, hac ratione concludendo:

Diesem nach bittet Appellant in Rechten zu erkennen und außzusprechen/ daß die Appellation in ihren Formalien beständig / und zu rechtmässiger Erörterung anhero erwachsen/ Der Materien halber aber auß denen Acten so viel zu befinden/ daß wohl appelliret/ und in voriger Instantz übel gesprochen/ und dahero/ ꝛc.

II. Appellatus ex adverso Appellationem tàm ratione formalium, qvàm ratione materialium impugnabit: Ita ratione materialium petiturus:

Derohalben bittet Appellat in Rechten zu erkennen und außzusprechen / daß in voriger Instantz wohl gesprochen / und übel appelliret / und dahero die Sache ad Judicem à qvo cum refusione expensarum billich remittiret und gewiesen werde/ ꝛc.

Cæteras positiones suppleat Lector *ex part. 2.* Volckmann. *pag. 303. & seqq.*

III. Sententiâ in prima instantia à Judice à qvo latâ, & in Appellationis Judicio confirmatâ, causa ad Judicem à qvo remittitur hisce præter propter formalibus:

In Appellation-Sachen N. N. Appellanten an einem/

einem/ N. N. Appellaten anders Theils / erkennen wir vor Recht/ daß die Appellation in ihren Formalibus beständig und zu gebührender Rechtfertigung anhero erwachsen / Die Materialia belangend/erscheinet auß den Acten allenthalben so viel/ daß in erster Instantz wohl gesprochen / und übel appelliret / derowegen die Sache zu dem vorigen Richter billich mit Erstattung der Unkosten dieser Instantz remittiret und verwiesen wird / Maßen wir sie dahin remittiren und weisen.

Ubi tamen notandum, verba ultima, maßen ꝛc. in qvibus exprimitur remissio, non esse præcisè necessaria, cùm eô ipsô, qvo Judex Appellationis pronunciat, malè appellatum & benè judicatum, facultas cognoscendi de causa principali ad Judicem, à qvo revertatur, qvicqvid etiam cum Gail. *lib. 1. obs. 131. n. 3. seqq.* in contrarium afferat Berlich. *part. 1. conclus. 50. num. 200. & seqq.* Ubi distingvit, utrum judex causam remittere velit, ut id verbis expressis faciat, necesse esse, cùm Judex à qvo deferendo appellationi à se omnem Jurisdictionem abdicaverit, ita ut tota causa ad Judicem superiorem devoluta esse censeatur; secus in posteriori casu. Consentit nobiscum Carpz. *part. 1. C. 20. Defin. 28.*

IV. Sententiâ in Judicio Appellationis reformatâ tota causa principalis ad judicem Appellationis devolvitur, *nec locum habet remissio* y). Judex enim, qvi semel appellantem gravavit, inposterum semper gravare velle præsumitur, cui aliô modô haud commodius subveniri potest, qvàm omnimodâ Jurisdictionis inferioris suspensione, Gail. *l. 4. Observ. 131. n. 1. & 2.*

y) Poterit utiqve locum habere remissio, si eam vel ipse appellans vel appellatus petat, vel judex causam sponte remittat, qvod qvandoqve fit in sententiis interlocutoriis hôc modô:

Daß in voriger instantz **übel gesprochen/und wohl** appelliret, **derwegen rc. zu welchem Ende die Sache an vorigen Richter billich** remittiret **wird/etc.**

Et tantum de Appellatione.

Cùm autem huic affine sit LEUTERATIONIS remedium, qvô non modò in primâ, sed & secundâ Instantiâ contra sententiam in Appellationis Judicio latam, uti & experiri cuilibet gravato licitum est, non incongruum erit paucis de eo agere. Considerabimus verò Processum Leuterationis simili ratione, & in genere, & in Specie, h. e. tùm in casu comparitionis partium, tùm earundem contumaciæ formandum. In Generali Tractatione ea attendenda veniunt, qvæ jam superius in parte generali fuêre

fuère tradita. In Casu Contumaciæ partium tàm leuterantis, qvàm leuterati eodem modô, qvo Appellationis, Leuterationis etiam Processus formari solet, eademqve retinetur petitio: **Bittet in Rechten zu erkennen und außzusprechen/ daß die eingewandte Leuterung vor** desert **und erloschen zu achten/ und dahero Leuterant die verursachten Unkosten dieses Termins** Leuteraten **zu erstatten verbunden.**

Comparentibus partibus Leuterans suam justificat Leuterationem hâc annexâ petitione:

Dannenhero bittet Leuterant / Leuterungs-Weise in Rechten zu erkennen und außzusprechen/ daß er solches zu thun nicht verpflichtet. Leuteratus verò ex adverso petet: **Daß es/ der eingewanten Leuterung ungeachtet/ bey dem vorigen Urthel nicht unbillich verbleibe/ und sey hierüber Leuterant die verursachten Unkosten dieses Termins** Leuteraten **abzutragen schuldig.**

MEMBRI SECUNDI
Sectio Secunda
De
ORDINARIO POSSESSORIO.

QVid sit Possessorium Ordinarium, & qvomodo

modo differat à Summariſſimo, ſufficienter, opinor, ſuprà dictum fuit, & cùm eodem modo & ordine, qvo petitorium, omnisqve Proceſſus Ordinarius expediri ſoleat, nihilqve ſpecialitatis, tùm ratione litis conteſtationis, tùm ratione probationis in ſe contineat, nec ullâ hîc opus repetitione exiſtimo, ſed Lectorem ad ſuperiora remitto.

MEMBRI SECUNDI
SECTIO TERTIA
De
PROCESSU INJURIARUM.

Et hic *Proceſſus Injuriarum communis eſt cæteris Proceſſibus Ordinariis* z), niſi qvod tàm ex parte actoris qvàm ex parte rei unum vel alterum ſingulare obſervandum ſit, de qvo ſeqventes notari poterunt regulæ:

z) Hodiè in Electoratu Saxonico proceſſus injuriarum eſt qvoq; Summarius, ſive agatur de injuriâ ſcriptâ, ex ſcripturâ injuriantis, ſive de injuriâ dictâ, per teſtes demum probandâ. Ordinat. Polit. *de anno 1661. tit. 5.*

I. Agens vel *criminaliter* a), vel civiliter, & vel *ad palinodiam* b)*, vel *ad æſtimationem* c)

In-

Injuriarum, in libello locum & tempus, ubi & qvando Injuria facta est, *exprimere tenetur* d).

a) Qvemadmodum actio injuriarum criminalis ita concipitur:

Peinliche Injurien-Klage

N. Klägern und Injuriaten,

Contra,

N. Beklagten und Injurianten.

P. P. Saget Kläger/ zu Anbringung seiner peinlichen Injurien-Klage/ daß Beklagter ihn / am vergangenen ꝛc. öffentlich/ und in Beyseyn vieler Leute/ vor einen Schelm und Dieb gescholten / und ihme Schuld gegeben/ als wenn er ihme 100. Rthl. gestohlen / auch / als er sich hierauf verantwortet/ dermaßen durch seine Knechte tractiren und schlagen lassen/ daß er in etlichen Wochen auf kein Bein treten können/ sondern stets liegen müssen / welche Schmäh- und Ehrenrührige Worte nebenst dem Frevel Kläger alsbald ihme ad animum revociret/ und demnach zu Anstellung dieser Klage bewogen worden. Fordert demnach von Beklagten richtige Antwort/ und bittet zu erkennen/ daß Beklagter Klägern hieran allenthalben zuviel und unrecht gethan / derowegen er ihme vor gehegtem Gerichte einen öffentlichen Wiederruff zu thun/ und die verursachten Schäden und Unkostē zu erstatten schuldig/ und werde hierüber mit Staupenschlägen des Landes ewig verwiesen/ Desuper &c.

Ita sententia condemnatoria ita sese habet:

Auf

Auf Klage 2c. daß Kläger das jenige 2c. Derowegen Beklagter wegen der libellirten Injurien, Klägern vor gehegtem Gerichte einen öffentlichen Wiederruff zu thun schuldig/ und wird/ andern zu Abscheu mit Staupenschlägen des Landes ewig billich verwiesen.

b) Actio ad palinodiam ita formatur:

Injurien-Klage 2c.

P.P. Saget Klägerin/ wie daß Beklagter sich nicht gescheuet/ sie dergestalt zu diffamiren/ und sich zu berühmen/ als ob er bey ihr etliche mahl geschlaffen/ Weil nun Klägerin hierdurch an ihren Ehren böslich verletzet worden/ so ist sie zu Anstellung dieser Klage bewogen worden/ und fordert von Beklagtē richtige und deutliche Antwort/ und bittet/ zu erkennen/ daß Beklagter hieran zu viel und unrecht gethan/ derowegen er der Klägerin einen öffentlichen Wiederruff vor Gerichte zu thun/ und die verursachten Unkosten abzustatten schuldig/ und werde/ andern Diffamanten und Injurianten zum Abscheu/ mit Landes-Verweisung / oder Gefängnüß billich bestrafet. Desuper &c.

Sententia autem ita concipitur:

Daß Beklagter Klägerin einen öffentlichen Wiederruff vor Gerichte (qvandoqve additur: iedoch an seinen Ehren unschädlich) zu thun/ wie auch alle verursachte Unkosten / nach vorgehender liqvidation und Richterlicher Ermässigung/ Klägerin zu erstatten schuldig / Und wird hierüber willkührlichen/ entweder mit 2. Jahr Landes-Verweisung / oder um 30. Rthl. billich in Strafe genommen.

* Actio

* *Actio ad palinodiam seu recantatoria moribus introducta est, eamq; civilem videtur facere Auctor, & sanè probat Riemerus, JCtus Jenensis, Decad. 12. qvæst. 10. nec non Carpz. in Praxi Crimin. Part. 2. qvæst. 94. num. 51. seqq. contra Dan. Moller. L. 1. Semestr. cap. 25. Qvod qvidem Jure Civili dubiò caret, qvippe qvò nulla Criminalis actio habetur, nisi qva pœnam fisco applicari petimus. Atqvi actio recantatoria solùm utilitatem partis respicit. Jure Saxonico dubium movet Moller. d. l. ex Constit. 42. sed rectè reprehensus est à Carpzovio, qvasi confundat actionem ad palinodiam cum actione Criminali. Potest fieri, ut cum agitur ad recantationem, unà qvoqve criminaliter agatur; Ipsam verò palinodiam ideò Criminalem fieri nemo dixerit, utiqve cùm maneat actio distincta ab eâ, qvâ vindictam proseqvimur. Illud constat, jure Saxonico Criminalem actionem illam esse, qvæ pœnam corporis afflictivam concernit, qvamvis pœna fisco applicanda veniat.*

c) Actionis æstimatoriæ libellus ita sese habet:

Injurien-Klage ꝛc.

P. P. Saget Kläger/ daß Beklagter ihn in einer am ꝛc. datirten Supplication mit ziemlichen harten und injuriösischen Worten angegrieffen / indem er darinnen gesetzet / als wenn Kläger ꝛc. und was dergleichen anzügliche Worte mehr seynd / welche ihme Kläger alsbald ad animum revocirt, und wolte auß seinem Vermögen lieber 500. Rthl. entrathen / als solche Injurien ungeanthet hingehen lassen / derowegen er zu Anstellung dieser Klage bewogen worden / und fordert von Beklagten richtige Antwort / bittende zu erkennen / daß Beklagter hieran allenthalben unrecht gethan / derowegen er die libellirte 500. Rthl. Klägern zu bezahlen / und alle verursachte Unkosten zu erstatten schuldig / Desuper &c.

Sententiæ autem formula est talis:

Auf Klage ꝛc. Daß Kläger das jenige ꝛc. Derowegen er/wegen der libellirten und æstimirten Injurien 50. Rthl. als eine Geld-Buße nebenst denen in dieser Sache aufgewandten Unkosten / nach vorgehender liqvidation und Richterliche Ermässigung/Klägern abzustatten schuldig/etc.

d) His enim omissis reus ita poterit excipere:

Beklagter

Erscheinet/und hat mit Befrembdung vernommen/ daß Kläger sich unterstanden/ wider ihn eine vermeynte Injurien Klage anzustellen / und dieselbe in ietzigen Termino fortzustellen/darauf sich aber Beklagter/ auß einer und der andern Ursache/einzulassen nicht schuldig erachtet/indem in der vermeynten Klage weder Zeit noch Ort exprimiret / wenn und wo die libellirte Injurien sollen wider unbefugten Klägern geredet seyn / Bittet demnach ihn ab instantiâ cum refusione expensarum zu absolviren.

Qvo facto actori injungitur, ut locum & tempus exprimat:

Daß Kläger vor allen Dingen die Zeit und Ort der libellirten Injurien anzugeben / und Beklagter also dann auf die erhobene Klage sich einzulassen / zu antworten/und den Krieg Rechtens zu befestigen schuldig/etc.

Tempus verò restringimus saltem ad annum & mensem, non autem simul ad ipsum diem illatæ Injuriæ, nisi hic in criminali Processu à parte adversâ petatur, extendimus. Gail. *lib. 1. Observ. 64.* Carpz. *Prax. Crimin. P. 2. qvæst. 95. num. 35.* ubi

ubi & præjudicium Scabinorum Lipſienſium refert, qvod ita ſe habet:

Dieweil nicht zu befinden / daß Kläger in ſeiner erhobenen Injurien-Klage der zugefügten Injurien Zeit und Ort namhafft gemacht / ſo iſt er ſolches nochmahls in ſeinem Libell zu ſpecificiren und deutlich zu ſetzen / Beklagter auch alsdenn auf ſolche Klage zu antworten / und den Krieg Rechtens zu befeſtigen ſchuldig / V. R. W.

Qvalis autem intelligatur & exprimatur locus, docet Berlich. *part. 5. Concluſ. 65. n. 13. & ſeqq.*

II. Actori injuriato actionem ad palinodiam ſeu recantatoriam (da man auf einen öffentlichen Wiederruff klaget/) in foro Saxonico Electorali cum actione Injuriarum Civili vel æſtimatoria cumulare, & in libello petere: daß Beklagter ihm nicht allein einen öffentlichen Wiederruff zu thun/ ſondern auch die zugefügten injurien mit der im Libell geſetzten Æſtimation zu verbüſſen / und ihm abzutragen ſchuldig ſey / ꝛc. haud licitum eſt, propter ſingulare Reſcriptum Sereniſſimi Electoris Saxoniæ de Anno 1637. die 10. Auguſti, qvod extat apud Dn. D. Chriſtianum Lentium in ſuâ Qvæſtione Juridicâ ſingulari: utrum actio Injuriarum æſtimatoria cum actione recantatoria

ſeu ad palinodiam in eodem libello copulativè proponi & cumulari qveat? * Notanter verò dixi in Foro Saxonico Electorali. In Camerâ enim Imperiali cumulationem harum actionum admitti,& valere libellum,in qvo Actor cum reclamatione æſtimationem conjungit, teſtantur Gail. * *lib.1. Obſ.65.* & Mynſ. *Cent. 2. Obſ.98.* Secundum qvam opinionem etiam in Electoratu Saxonico à Facultate Juridicâ Lipſienſi * ante promulgationem laudati Reſcripti Electoralis pronunciatum eſſe memini. Rationes ſententiæ hiſce inſerabantur formalibus:

* *Extat etiam hoc Reſcriptum apud Carpz. part. 4. Conſtit. 42. poſt Definit. ult.*

* *Qvem tamen ſic accipit Dn. Carpzovius, qvaſi locutus ſit non de effectivâ,ſed de alternativâ cumulatione, h. e. qvod utraqve actio cumulari qvidem poſſit, alteram autem tantùm, non etiam utramqve Actori adjudicari deberi, in prax. Crimin. P. 2. qvæſt. 95. n.33. 34. & p. 4. Conſtit. 42. poſt Definit. ult.*

* *Ventilabatur hæc controverſia in Prætoriô Lipſienſi. Scabini ſecundum ſuam obſervantiam reſponderunt,cumulationem admitti non debere. Poſtea ſententia tàm Lipſienſi, qvàm Wittenbergenſi contraria placuerat,cum qvibus etiam faciebat Curia Provincialis. Re ad Senatum Appellationum delatâ,confirmata non tantùm ibi eſt ſententia Scabinorum ex obſervantiâ,ſed & iſto, cujus mentionem facit Autor, Reſcriptô communita.*

Ob nun wohl vorgewendet wird / daß die Actio recantatoria criminal ſey/ auch gleichſam zweyer-

ley

ley Strafe durch den Wiederruff und Geld-Buße von euch gefordert wird/ und dahero die Cumulation nicht statt finden könne/dennoch aber und dieweil nach bewehrter Rechts-Lehrer Meynung die Actio Revocatoria nicht vor peinlich/sondern nur bürgerlich zu achten / die Cumulatio Revocationis und Æstimationis Injuriarum weder in gemeinen Rechten noch Chur-Fürstl. Sächsischen Constitutionen verboten / auch eine Action die andere nicht aufhebet/sondern bey einander wohl cumuliret werden können/und diversos fines haben / so ist dennach euer Klag-Libell zu Recht kräfftig/ und mag dasselbe dahero von Beklagten mit Bestand nicht angefochten werden.

Notanter porrò dixi: cum actione injuriarum Civili ut scil. hocce nostrum assertum ad actionem Criminalem minimè extendi possit, cum usus & praxis qvotidiana attestetur, actionem ad palinodiam cum injuriarum Criminali cumulari. Imò patet hoc ipsum *ex part. 4. Constit. 42.* Ibi: Setzen und wollen wir / daß ein ieglicher / wer der auch wäre / so freventlicher / vorsetzlicher und muthwilliger Weise den andern/Mann- oder Weibes-Personen an ihren Ehren schmähen / lästern/ schänden und injuriren, und derhalben rechtlich belanget

langet würde / dem beschwerten und injurirten Theil/ nach Befindung der Unschuld einen öffentlichen Wiederruff vor Gericht zu thun schuldig seyn solle. Darüber aber / und darneben soll auch solcher muthwilliger Schänder und Injuriant willkührlich mit einer hohen Geld-Buße/mit Gefängnüß oder zeitlicher Verweisung gestraft / oder/ꝛc.

III. Notandum, *Juramenti delationem* e) in actione Injuriarum recantatoriâ non habere locum, secus in æstimatoriâ; per ea, qvæ congessit idem Carpzov. *dict. part. 2. Prax. Crim. qvæst. 95. n. 67.* & id maximè verificatur in Foro Saxonico Electorali. Cæterùm contrarium non ita pridem respectu actionis ad palinodiam ab illustri Curiâ Provinciali Jenensi pronunciatum & decisum fuisse benè novimus. *

e) Qvod si tamen in actione injuriarum recantatoriâ juramentum deferatur, reus ita poterit excipere:

Beklagter

Hat vernommen/daß Kläger seine angestalte Injurien-Klage repetiret, und Einlassung auf dieselbe gefordert/welche zu thun Beklagter kein Bedencken träget: Allermaßen er denn negiret, daß ꝛ. ꝛc. Da nun Kläger sich eines Beweises anmaßen wolte / auf solchen Fall will er ihme seinen Gegenbeweiß und andere Rechtliche Nothdurfft vorbehalten habẽ.

Si

Si verò actor contra probationem opponat juramenti delationem, Reus duplicare potest:

Beklagter

Befindet / daß Kläger sich des Beweises seiner angemaßten Klage / unter diesem Vorwand / als weil er das Jurament deferiret, entbrechen will: Allein er wird darmit in præsenti nicht fortkommen können / indem er seine vermeynte Injurien Klage auf einen Wiederruff eingerichtet / in welchem Fall die Eydes delation nicht statt hat / juxta Carpz. *l. 3. Respons. 44.* Allermaßen auch also zu erkennen gebeten wird.

Idqve fit mediante hâc sententiâ:

Dieweil Beklagter auf die erhobene Klage geantwortet / und solcher nicht geständig / so ist Kläger den Grund derselben in Sächs. Frist / wie Recht / zu erweisen schuldig / darwider rc. Und hat die Eydes delation dißfalls nicht statt.

* *Contrarium qvoqve responderat Facultas Juridica Lipsiensis, Anno 1637. sed hoc postea in Senatu Appellationum correctum, & hodiè sententia Carpzovii lib. 3. Respons. 44. confirmata. Decis. Elect. noviss. 17.*

IV. Reò in Termino emanente, & in contumaciâ perseverante adversus ipsum ita in Foro Saxonico pronunciari solet:

Daß Kläger seine Klage und Zuspruch wider Beklagten wegen seines beharrlichen Ungehorsams nunmehr biß auf die Hülffe erstanden und erlanget habe / derowegen Beklagter Klägern der zugefügten injurien halber einen öffentlichen Wiederruff zu thun schuldig.

V. Si

V. Si verò neqve post publicatam Sententiam injurians & condemnatus sui copiam faciet, nec, licet ulterius citatus sit, sententiæ parere velit, tunc judex vel ad pœnam banni, teste Zangero *de Except. P. 2. c. 1.* cui tamen dicam scribit Carpzov. *Prax. Crim. P. 2. qvæst. 94. num. 27. & seqq.** procedit, vel sententiam publicatam in rei ignominiam aliorumqve terrorem, & in loco Judicii, & in loco Injuriæ commissæ, & ubi Reus degit, *publicè affigit* f). Vid. Berlich. *part. 4. Conclus. 62. n. 41. & seqq.*

* *Et meritò dicam scribit, cum in Forô Saxonicô Processus banni locum non inveniat, nisi qvando pœna mortis Reo fugitivo infligenda sit, eodem Carpz. demonstrante, P. 3. qvæst. 140. num. 41. seqq. Cæterum d. qvæst. 94. n. 28. & 29. illud qvoqve docet, Reo absente minus rectè per lictorem fieri recantationem.*

f) Præcedit tamen & imploratio & judicialis comminatio. Illa ita sese habet:

Kläger

Erscheinet/ und will / wie Beklagter / dem jüngst gesprochenen Urthel zu Folge / den ihme zuerkanten Wiederruff thun werde/ erwartet haben. Weil aber derselbe gantz ungehorsamlich aussenblieben/ so beschuldiget Kläger desselben Ungehorsam/ und bittet zu erkennen/ daß Beklagter bey einer gewissen Strafe dem Rechtskräfftigen Urthel Folge zu leisten schuldig.

Sentientia autem ita concipitur:

Auf

Auf Vorbringen und beschuldigten Ungehorsam/ N. Klägern an einem/ wider Aussenbleiben N. Beklagten anders Theils rc. Daß Beklagter bey Straf 10. gfl. dem am rc. eröffneten Urthel Folge zu leisten schuldig.

Qvod si reus non pareat, contumaciæ accusatio ita potest concipi:

Kläger

Erscheinet/ und hätte sich versehen/ es würde Beklagter sich einmahl gestellet/ und dem wider ihn gesprochenen Urthel Folge geleistet haben / Weil er aber nochmahls aussenblieben / so beschuldiget Kläger desselben Ungehorsam/ und bittet/ mit öffentlicher Anschlagung des Urthels zu verfahren/ etc.

Qvam seqvitur sententia:

Daß Beklagter dem jüngstgesprochenen Urthel / bey Strafe 20. gfl. Folge zu leisten schuldig / in Verbleibung dessen/ wird mit dem gesuchten öffentlichen Anschlage des Urthels billich verfahren.

VI. Si Reus condemnatus est præsens, nec, *licet incarceratus fuerit* g), sententiæ latæ, Injuriam revocando, parere vult, tunc Carnifex adsciscitur, qvi nomine Rei injuriam recantat, idem Berlich. *d. l. num. 307.* ubi & hoc addit, in qvibusdam locis pro formâ recantationis observari, ut Reus in loco Judicii Injuriam revocet, idqve manu propriâ percussô ore suô mendacii palàm testatum faciat, qvod si recusaret, tunc carnificis

executioni mandari, & ita, Berlich. inqvit, in individuo ante qvadriennium contra qvendam forestarium fuisse practicatum, ejusqve os à Carnifice percussum scio. *

g) Incarcerationem debet præcedere sententia, & hanc actoris petitio. Hæc ita proponitur:

Kläger

Erscheinet/und will von Beklagten / wie er den zuerkanten Wiederruff würcklichen thun werde / erwartet haben / daferne er aber dessen sich verweigern solte/ bittet Kläger/ihn mit Gefängnüß darzu anzuhalten.

Sententia autem ita concipitur:

Dieweil Beklagter den zuerkanten Wiederruff zu thun sich verweigert/so wird er durch Gefängnüß darzu billich angehalten.

Cui si non paretur, ad instantiam actoris ulterius pronunciatur:

Dieweil Beklagter des Wiederruffs/ welchen er Klägern / wegen der ihme zugefügten Injurien, Vermöge des jüngst eröffneten Urthels/ thun sollen/ sich nochmahls verweigert/ so wird er noch auf einen Monat lang mit Gefängnüß billich gestrafet/ und darzu angehalten / und da er immittelst den zuerkanten Wiederruff nicht leisten wird / so ergehet so dann darauf ferner/was recht ist.

Tempore elapso & reo in contumaciâ perseverante ad petitionem actoris talis sententia seqvitur:

Dieweil Beklagter auf seinen Ungehorsam nochmahls verharret / und den zuerkanten Wieder-

ruff

ruff nicht thun will / so wird er mit härtern Gefängnüß/auf einen Monat lang / hierzu billich angehalten/ und mit Wasser und Brot gespeiset/ mit dieser außdrücklichen Verwarnung / da er immittelst den Wiederruff nicht leisten würde/daß er also dann mit höherer Strafe angesehen werden solle.

Qvod si & tunc parere recuset, talis fertur sententia:*

Daß Beklagter den ihme zuerkanten Wiederruff nochmahls zu thun schuldig / in Verbleibung dessen / wird solcher von dem Büttel an statt und in Namen Beklagtens billich geleistet.

* *Add. Carpz. in pr. Crimin qvæst. 94. n. 21. qvô locô latius hujus Reî processum Reô præsente & palinodiam detrectante ostendit.*

VII. In Processu Injuriarum non semper sententia conformis est libello, nec petita revocatio decernitur, sed qvandoqve pro ratione circumstantiarum & conditione injuriantis ac injuriati deprecationem solummodò, **eine Christliche Abbitte und Erklärung** / aut multam pecuniariam Judex injurianti imponit. Testis est Carpzov. *d. l.*

VIII. Reo injurianti præter omnes Processus communes, singulares aliqvot *competunt exceptiones in vim peremptoriarum opponendæ*: h) puta 1. subsecutæ *retorsionis*, i), qvâ actio Injuriarum tollitur, *l. 25. ff. de Procurat.* ubi, qvi re-

geſſit Injuriam ſibi allatam, pudorem dicitur purgaſſe, licet contrarium velit Heinric. Nebelkrä. *Deciſ. 18.* qvem allegat & ſimul refutat Carpzov. *d. part. 2. qvæſt. 97. n. 31. & ſeqq.* *

b) Competunt etiam qvandoqve exceptiones dilatoriæ: Qvales ſunt *exceptio inepti libelli, actionis nondum competentis, præventionis, inſtituendæ inqviſitionis præjudicii.* Exceptio libelli inepti ſpecialis tunc opponi poteſt, qvando cumulatur actio injuriarum cum actione ex L. Diffamari. Contra talem cumulationem ita poterit excipi:

Beklagter

Hat erſehen / daß Kläger wider ihn actionem injuriarum anſtellen / und ihn auch zugleich ex L. Diffamari belangen wollen. Nun aber dergleichen cumulation zu Recht nicht zuläßlich / per ea, qvæ habet Finckelth. *Obſ. 55.* & Carpz. *l. 2. Reſp. 57.* So achtet Beklagter / auf dieſe unförmliche Klage ſich einzulaſſen / nicht ſchuldig / ſondern opponiret Klägern exceptionem inepti libelli, und bittet / ihn ab inſtantiâ cum refuſione expenſarum zu abſolviren.

Idqve fit vel juxta communem ſententionandi formulam:

Daß Beklagter auf die Klage / immaßen ſie anbracht / ſich einzulaſſen nicht ſchuldig.

Item:

Daß Beklagter von dieſer Inſtantz mit Erſtattung der Unkoſten / auf vorgehende liqvidation und Richterliche Ermäſſigung billich zu entbinden / es iſt aber Klägern eine andere und förmlichere Klage anzuſtellen unbenommen.

Vel juxta ſpecialem:

Wür-

Würde Kläger eine förmlichere Klage anstellen / und Beklagten entweder actione injuriarum oder ex L. Diffamari allein belangen / so ist Beklagter / nach vorhergehender gebührender Ladung / mit seiner Nothdurfft sich darauf einzulassen schuldig.

Exceptio nondum competentis actionis locum habet, si actio nondum est nata, eaqve derivetur ex actione jam institutâ. Qvo casu exceptio ita proponenda:

Beklagter

Vernimmet mit Befrembdung / daß Kläger auß der wider ihn angestalten turbation und spolien Klage eine InjurienKlage wider ihn erhoben/Dieweil aber solcher Procefs noch nicht zum Ende/und vor Endigung desselben Kläger / daß er injuriret / nicht sagen kan/seine vermeynte Injurien-Klage auch nichts anders / als eine reconvention-Klage ist / welche doch nicht eher/als biß die Convention geendiget/ statt hat. Als erachtet sich Beklagter nicht schuldig/ auf die vermeynte Injurien Klage zu antworten/sondern bittet vielmehr zu erkennen / daß dieselbe noch zur Zeit nicht statt hat.

Et sic etiam concipitur sententia:

Daß die Injurien-Klage noch zur Zeit nicht statt hat.

Vel:

Daß Beklagter auf die wider ihn erhobene Klage noch zur Zeit sich einzulassen nicht schuldig.

Exceptio Præventionis locum habet in injuriis connexis, & factâ litis contestatione operatur processus suspensionem, mediante tali sententiâ:

Dieweil Beklagter auf die Klage geantwortet / und den Krieg Rechtens befestiget / so wird nunmehr

mit diesem Procefs, biß zu Erörterung der Haupt-Sache/billich in Ruhe gestanden.

Qvod etiam contingit, si opponatur exceptio nondum finitæ causæ principalis. Qvæ ita proponi potest:

Beklagter

Erscheinet/und muß zwar dahin gestellet seyn lassen/ daß Kläger auß seinem eingeschickten Bericht eine Injurien erzwingen wollen/ und deßhalben eine Klage angestellet: Damit er nun dieses unnöthigen Processus bald loß werden möchte/so hat er kein Bedencken/auf die Klage sich einzulassen / allermaßen er denn 1. nicht in Abrede/ daß rc. Negirt aber 2. daß Kläger dardurch injuriret / allermaßen denn Beklagter das jenige / was er in seinem Berichte gesetzet/in der Haupt-Sache zu justificiren erbötig/ bittet auch/biß zu Erörterung derselben / den Injurien-Procefs zu suspendiren.

Finitâ causâ principali, & injuriante victô, Injuriatus Processum injuriarum ita continuare potest:

Kläger

Erinnert/daß in Injurien-Sachen ihn / Klägern an einem/N. Beklagten anders Theils/ ein Urthel dieses Jnhalts gesprochen/dieweil rc. Nachdem nun die Haupt-Sache durch das gesprochene Urthel/ so auch Rechtskräfftig wordẽ/erörtert/als bittet Kläger nunmehr auf die litis contestation zu erkeñen rc.

Proinde talis fertur sententia:

Dieweil die Haupt-Sache nunmehr erörtert / und Beklagter auf die erhobene Klage schon hiebevor geantwortet / und solcher nicht allenthalben geständig/

ständig/so ist Kläger den Grund derselben / und so viel ihm daran verneinet/in Sächsischer Frist/wie recht/zu erweisen schuldig/etc.

Exceptio inqvisitionis est duplex, alia institutæ, alia instituendæ: Illa huncin modum opponi potest:

Beklagter

Hat mit Befrembdung vernommen/ daß Kläger ihn Injuriarum deßwegen belangen wollen / weil er wider denselben inqvisitorie verfahren. Weil nun solches nicht proprio motu, sondern denunciationem N. geschehen/auch von demselben etliche indicia angegeben/welche die abgehörte Zeugen gutenTheils affirmiret / so wird die vermeynte Injurien-Klage nicht statt finden / allermaßen denn Beklagter/ Klägern darmit abzuweisen bittet/etc.

Sententia autem ita sese habet:

Daß die Injurien-Klage/ehe und zuvorKläger von der Inqvisition loß gezehlet/nicht statt hat.

Vel:

Daß Beklagter noch zur Zeit nicht / sondern so dann/ wenn Kläger von der Inqvisition loß gezehlet / auf die erhobene Klage sich einzulassen schuldig/ immaßen dann darmit biß dahin/billich in Ruhe gestanden wird.

Exceptio inqvisitionis instituendæ hoc modo proponitur:

Beklagter

Ist in keiner Abrede/daß er vermeynten Klägern/als wenn er ihm etliche Sachen dieblichen entwendet/ Schuld gegeben / hat auch deßhalben gnungsame Ursache /indem unterschiedliche Zeugen theils derselben

selbē bey ihme geschēh/theils er auch sonst schon wegē Diebstal bestrafet worden / also / daß er nicht Ursache gehabt / deßwegen Klage anzustellen / Beklagter bittet / ihn mit der vermeynten Injurien-Klage abzuweisen/hingegen wider ihn mit der Inqvisition zu verfahren/zu welchem Ende bittet er/ N. N. summariter abzuhören/und sonsten in einem und dem andern genaue Erkundigung einzuziehen/ etc.

Si indicia sint contra actorem, pronunciatur:

Daß die angestalte Injurien-Klage noch zur Zeit nicht statt hat / und wird wider Klägern/wegen des bezüchtigten Diebstals/mit der Inqvisition billich verfahren.

i) Exceptio retorsionis duplici de causâ locum habere potest, tàm ex parte actoris, qvàm rei. Illo casu, si actio instituatur propter injurias, contra qvas injuriatus retorsione usus fuit. Hoc, si agatur contra retorqventem. Prior ita proponi potest:

Beklagter

Muß sich verwundern/daß Kläger sich nicht gescheuet/ wegen etlicher wider ihn gebrauchte Worten eine Injurien-Klage anzustellen / da er doch eben deßhalben einer retorsion wider Beklagten sich gebrauchet / Ob nun wohl Beklagter an derselben nicht das geringste eingeräumet / so ist doch daher so viel abzunehmen/daß dardurch die vermeynte Injurien erloschen / und also Klägern keine Klage zustehet/ allermaßen denn Beklagter also zu erkennen bittet.

Altera talem in modum allegatur:

Beklagter

Erscheinet / und opponiret Klägern Exceptionem retorsionis,

sionis, und weil solches ein zu Recht zugelassenes Mittel/so mag auch darauß Kläger keine njurien erzwingen/allermaßen denn Beklagter / ihn mit seiner Klage abzuweisen/bittet.

Qvandoq; autem contra exceptionem retorsionis datur replicatio, si retorqvens terminos excesserit, hoc modo:

Kläger

Befindet / daß Beklagter von Einlassung der Klage sich zu libelliren gedencket / und zu dem Ende eine vermeynte Retorsion angeführet/Ob nun wohl an dem/daß Beklagter sich einer retorsion gebrauchet/ so ist doch eines Theils mit Insinuation derselben nicht gebührend verfahren / anders Theils ist Beklagter nicht in terminis retorsionis geblieben / sondern hat mercklich excediret/ und viel neue Injurien darbey außgestossen/wie solches die producirte retorsion außweiset/ bey welchen Umständen denn Beklagter der Einlassung auf die angestalte Klage sich nicht wird entbrechen können / allermaßen er denn dieselbe nochmahls will gefordert/und in dessen Verbleibung die Ungehorsams-Beschuldigung vorbehalten haben/ etc.

* *Finckelthaus in Disputat. aliqvâ de Anno 1628. publicè defendit, retorsionem esse illegitimam defensionem & Articulum in Jure nullibi permissum. Qvam opinionem denuò tutatus est Observat. 37. Idem sensit Henning. Rennemann. in tr. de jure Retorsionis. Cæterùm ipse Finckelthaus sub finem d. Observ. 37. concedere coactus est, contrariam communem esse in Praxi, adjecit tamen præjudicium aliqvod Facultatis Lipsiensis, qvâ Retorsio in scriptis per Notarium & Testes facta rejicitur, qvasi, qvæ non in continenti facta sit. Qvicqvid sit, hæc species defensionis hodiè legitima facta est, per approbationem Electoris in noviss. Decis. 85.* Ibi: Und durch diß

Mittel öffters grosse Zeit und Geld-Spilterung / so bey den Klagen und rechtlichen Verfahren an- und aufzuwenden seyn/erspart werden können.

2. *Exceptio annalis præscriptionis* k) *, *l. 5. C. de Injur. d. part. 4. Constit. Elector. 46.* Ibi: Dieweil die Rechte ordnen und setzen/ ꝛc. Ubi observandum & in Foro Saxonico annum Civilem sufficere, nec Saxonicum reqviri, ita tamen, ut non nisi à tempore scientiæ ille annus Civilis currere incipiat, *d. Constitut. 46.* Jedoch wollen wir.

k) Hæc exceptio ita proponitur:

Beklagter

Hätte sich nicht versehen/daß Kläger erst ietzo eine vermeynte Injurien-Klage hätte wider ihn anstellen sollen/indem die libellirten Worte schon länger/als vor einem Jahre geredet / und wenn sie nun gleich pro injuriosis zu halten / so wäre doch die Injurien-Klage dardurch längst præscribiret / und exspirirt; Will demnach Beklagter Klägern Exceptionem Præscriptionis, und consequenter, non competentis actionis oppóniret/und Klägern mit seiner vermeynten Klage abzuweisen gebeten haben.

Sicuti autem cessat præscriptio annalis in injuriis realibus, item in famoso libello, *p. 4. C. 44.* Ita demum currere incipit à tempore scientiæ: adeoqve contra oppositam præscriptionem ita replicari potest:

Kläger

Ist zwar nicht in Abrede/daß die libellirte Injurien schon vor einem Jahre wider Klägern außgestossen/es wird aber

aber Beklagten dieses im geringsten nicht zu statten kommen/indem Kläger erst neulich von diesen Injurien Nachricht bekommen/welches auch daher abzunehmen/weil Kläger eine gute Zeit verreiset gewesen/ und vor kurtzer Zeit wiederkommen; Bey welcher Bewandnüß bittet Kläger / Beklagten zur Antwort auf die Klage anzuhalten.

Idqve fit, si actor pro se habeat præsumptiones, sin minus, ipsi injungitur qvandoqve juramentum hoc modo:

Würde Kläger / daß er von denen libellirten Injurien nur ietzo Wissenschafft erlanget / eydlichen erhalten/so ist Beklagter auf die Klage sich einzulassen schuldig.

De præscriptione illud qvoqve tenendum, eam interrumpi solâ etiam citatione, non verò libelli oblatione. Carpz. in Jurispr. for. *p. 4. C. 46. Def. 6. 7.* modò citatio sit emissa à judice competente. Carpz. *l. 6. Resp. 114.* nec terminus circumductus. Carpz. in Praxi crimin. *p. 2. q. 97. n. 62. & seqq.*

* *Qvâ non tantum verbales, sed etiam scriptæ abolentur, Carpz. P. 4. Constitut. 46. Definit. 1.*

3. Exceptio *remissionis & dissimulationis* I), qvâ parili modo extingvitur Injuria, §. *ult. J. de Injur. l. 11. ff. eod.* §. *1.* Qvocirca, si injuriatus comedat, ludat, bibat cum injuriante, aut porrigat manum, ipsumqve salutet, censetur Injuria remissa, propter gl. Germ. *ad art. 3. lib. 3.* Landr. Limitatur tamen id, nisi qvis honestatis gratiâ aut potius necessitate qvâdam, vel etiam more

Nnnn 2 aulico

aulico hoc fecerit, & v. g. pocula injuriantis jure aulico, h. e. citra præjudicium injuriæ vulgò **ich erwarte es auf Hofrecht / ich bring dir es auf Hofrecht / 2c.** acceperit Gail. *c. 14. de Areſt.* Wehner. *Pract. Obſerv. lit.* H. Verbo: **Hofrecht / auf Hofrecht annehmen oder trincken.**

l) Ut Remisſio ac disſimulatio reum liberet à litis conteſtatione, neceſſe eſt, ut in continenti probetur, eaqve Magiſtratui nihil præjudicat, qvò minus injurians ex officio puniri qveat. Carpz. in pr. Crim. *p. 2. qvæſt. 97. n. 53.*

4. Exceptio *mutuæ Compenſationis* m) Injuriarum, qvæ qvandoqve locum habet, per ea, qvæ habet Carpzov. *d. l.**

m) Hæc compenſatio, licèt à partibus non opponatur, à judice ex officio ſuppleri poteſt hoc modo:

Daß die gegen einander gebrauchte Injurien **billich** compenſiret **und aufgehoben / es iſt aber iedweder 1. Rß. Strafe zu erlegen ſchuldig.**

* *Vid. Carpzov. in pr. Crimin. qvæſt. 97. num. 42. ſeqq. ubi docet, mutuâ compenſatione Injurias regulariter non tolli, niſi 1. ſubſit ſpecies Retorſionis, 2. non appareat, uter primus injurias evomuerit. id. ibid. n. 46. & 47.*

5. Deniq; optimum effugiendi palinodiam remedium eſt ſpontanea de famâ & exiſtimatione injuriati conteſtatio, & *declaratio* n), **Er wiſſe von Klägern nichts als alles Liebes und Gutes.** Et hæc non ſolùm in judiciis ſuperioribus, ſed & infe-

inferioribus attendenda, modò in Principio & limine Judicii ante litis conteſtationem facta fuerit, qvicqvid etiam dicat diſſentiens Berlich. *P.5. Concluſ. 60. n. 20.**

n) Ea poteſt his fieri formalibus:

Beklagter

Erſcheinet/und muß geſchehen laſſen/daß Kläger wider ihn eine Injurien-Klage angeſtellet / worzu er aber nicht die geringſte Urſache hat / indem Beklagter die libellirte Worte nicht animo injuriandi, und der Meynung/wie ſie von Klägern angenommen/geſchrieben/weiß auch ſonſtẽ von ihme nichts anders/als Ehre/Liebes und Gutes / allermaßen ſich denn Beklagter dergeſtalt hiermit Gerichtlich will erkläret haben/nicht zweiffelnde/ es werde ſich Kläger darmit begnügen / und geſchehen laſſen/ daß Beklagter von der angeſtalten Injurien-Klage entbunden / und loßgezehlet werde. Allermaßen denn Beklagter alſo zu erkennen will gebeten habẽ.

Idqve fieri ſolet per ſeqventem ſententiam:

Dieweil Beklagter / daß er die libellirten Worte nicht der Meynung / wie ſie von Klägern angezogen/ (vel: nicht animo injuriandi, Klägern dardurch zu verkleinern/und zu verunglimpffen) geredet / vel: von ſich geſchrieben / wüſte auch von ihm nichts/ als Ehr / Liebes und Gutes/ſich Gerichtlich erkläret / ſo wird er darbey billich gelaſſen (vel: ſo läſſet ſich Kläger daran billich begnügen/) und von der angeſtalten Klage entbunden und loßgezehlet.

 * Sanè

*Sanè ut declamtio in judiciis etiam inferioribus attendatur, menti Electoris conveniens est, & contra Berlich. conclusit Scabinatus Lipsiens. de Anno 1628. Mense Decembris. Ut tamen attendi possit, tria reqviruntur o): 1. Injurias oportet esse leviusculas p), 2. Declamtionem oportet fieri ante litis contestationem q). 3. Eam oportet fieri à præsente r) coram Judice & Assessoribus, præsertim qvoqve Actore. Vid. Carpz. in pr. Crim. P. 2. qvæst. 97. n. 12. seqq.

o) His addendum erit qvartum, ut instituta actio directa sit, vel ad palinodiam, vel ad deprecationem: Si enim agatur æstimatoriè, declaratio non attenditur, Carpz. l. 10. Resp. 110. sed ad Actoris instantiam ita formandam:

Kläger

Kan sich mit der gethanen Erklärung nicht abweisen lassen/nicht allein weil die Injurien ziemlich hart/ sondern auch weil Kläger actionem æstimatoriam angestellet / in welchem Fall die Erklärung nicht statt findet. Maßen also zu erkennen/ und Beklagten zur Einlassung und litis contestation anzuhalten gebeten wird.

Reo responsio & litis contestatio injungitur per sententiam:

Daß Beklagter/seines Vorwendens ungeacht/auf die erhobene Klage sich einzulassen/zu antworten/und den Krieg Rechtens zu befestigen schuldig.

Nonnunqvam additur:

Und hat die Erklärung dißfalls nicht statt.

Præter exceptiones explicatas opponi qvoqve potest exceptio non competentis actionis, vel qvòd verba non sint injuriosa, vel qvòd injuria impersonaliter sit prolata. l. 15. §. 9. ff. de injur. vel qvòd ratione officii & ad mandatum superioris processerit. Carpz. l. 2. Resp. 58. 59. 60. 63. 64. Qvemadmodum autem illa hunc in modum potest proponi;

Beklag-

Beklagter

Muß zwar dahin gestellet seyn lassen/daß Kläger eine vermeynte Injurien-Klage wider ihn angestellet/ Allein es kan Beklagter nicht sehẽ/mit was Grund solches geschehen können/indem theils die libellirten Worte nicht injuriosa, theils seynd dieselbe auf Klägern gar nicht eingerichtet/und ist er gar mit Nahmen nicht genennet worden. Nechst diesem/so hat Beklagter alles/was vorgangen / auf special Befehl seines Fürsten gethan/ maßen solcher hiermit in originali produciret/und unbefugten Klägern exceptio non competentis actionis opponiret wird/ mit Bitte/zu erkennen/daß Beklagter auf die erhobene Klage sich einzulassen nicht schuldig.

Ita econtra potest replicari:

Kläger

Antwortet auf Gegentheils Vorgeben / dardurch er sich von der Klage loß zubrechen gedencket / kürtzlich/und zwar/qvoad 1. daß die libellirte Worte anzüglich gnung. Qvoad 2. daß auß denen Umständen gnungsam abzunehmen / daß Beklagter niemand anders/als Klägern gemeynet. Qvoad 3. ist das producirte Rescript nicht purè eingerichtet/ sondern auf eine Condition und Bericht restringiret/ dessen aber ungeacht/ hat Beklagter ohn vorgehenden Bericht alsbald wider Klägern verfahren, welches ihme nicht gebühret. Und weil er demnach hierinnen die Terminos Rescripti excediret/ und im übrigen die Exceptionem non competentis actionis in continenti nicht dociret/so wird er/dessen unge-

ungeacht/auf die Klage sich einlassen müssen/ allermaßen denn Kläger also zu erkennen bittet.

Pro re natâ ergò reus vel absolvitur, vel ad responsionem condemnatur: Qvandoqve etiam juramentum purgatorium injungitur: ut plurimum autem post litem affirmativè contestatam hoc modo:

Dieweil Beklagter auf die erhobene Klage geantwortet/und solcher nicht in Abrede/darneben aber/daß er die libellirte Worte nicht animo injuriandi geredet/vorgewendet / so ist er solches in Sächsischer Frist zu erweisen/oder vermittelst Eydes zu erhalten schuldig / ergehet so dann darauf ferner/ was recht ist.

Vel:

Dieweil 2c. So ist Beklagter der libellirten Injurien halber / Klägern eine öffentliche Abbitte vor Gerichte zu thun/ auch die in dieser Sache aufgewante Unkosten/nach vorgehender liqvidation und Richterlicher Ermässigung/ zu erstatten schuldig / und wird/2c. Er könte und wolte dann/ daß er durch die libellirte Worte Klägern an seinen Ehren anzugreiffen nicht gemeynet/ vermittelst leiblichen Eydes erhalten / darmit wird er billich zugelassen/ und ergehet darauf ferner/ was recht ist.

Præprimis autem heredes injuriantis, si processus contra eos continuetur, exceptione non competentis actionis se defendere possunt, sive ante, sive post litem contestatam injurians mortuus sit. Ordin. Process. *tit. 6.* In casu litis nondum contestatæ ita proponitur:

N. N.

Erscheinen / und haben mit Befrembdung vernommen/

men/ daß Kläger sie zur reassumtion des mit ihren Vater geführten Injurien-Procefs citiren lassen/ da doch ihr Vater auf die Klage noch nicht geantwortet / und demnach durch dessen Absterben die injurien nebenst dem Procefs erloschen. Allermaßen denn Beklagte Exceptionē actionis non competentis opponiren/ und bitten/ zu erkeñen/ daß sie litem zu reassumiren nicht schuldig/ rc.

Post litem autem contestatam hunc in modum:

N. N.

Erscheinen/ und haben vernommen / wie Kläger die litis reassumtion wegen des mit ihren Vorfahren geführtē Injurien-Procefs von ihnen begehret/ Ob nun wohl Kläger vor sich anziehet/ daß allbereit lis contestiret / und darüber auch erkant/ so wird doch dieses ihme in præsenti nicht zu statten kommen/ indem die angestalte Injurien-Klage auf einen Wiederruff gerichtet / welche auf die Erben nicht kan continuiret werden/ sondern ist mit Beklagtens Absterben gäntzlich erloschen / Carpz. Jurispr. For. p. 4. C. 42. Def. 13. & l. 3. Respons. 50 num. 5. & seqq. Und bey solcher Bewandnüß achten sich N. N. zur litis reassumtion nicht schuldig/ sondern bitten/ Klägern mit seinem ungegründeten Suchen gäntzlich abzuweisen.

Utroqve casu pronunciatur:

Daß N. Erben litem zu reassumiren nicht schuldig.

Vel:

Dieweil der wider Beklagten angestalte Procefs durch dessen Tod erloschen / so seynd seine Erben solchen zu reassumiren nicht schuldig.

Contra primam autem exceptionem, si reus per moram litis contestationem impediverit, seqventia moveri poterunt:

Kläger

Weiß zwar wohl/ daß die Injurien-Klage per mortem injurian-

juriantis exspiriret/wenn noch nicht lis contestiret worde. In gegenwärtigen Fall aber ist wohl zu consideriren/ daß eines Theils Beklagten die litis contestation per sententiam auferleget/und auch schon ein Termin angesetzet/ daß er solchem Folge leisten solle; Anders Theils / daß Beklagter / testantibus Actis, den Proceß gantzer vier Jahr aufgehalten/und ist demnach eben so viel/als wenn lis reverà contestiret wäre/Carpzov. *l. 3. Resp. 39. n. 21.* Bey solcher Bewandnüß nun hat die continuation des Proceß gar wohl statt / und werden sich N. N. der litis reassumtion nicht entbrechen mögen. Allermaßen denn Kläger dieselbe von ihme nochmahls will gefordert haben.

Qvo casu sententionatur:

Daß N. N. ihres Vorwendens ungeacht / litem zu reassumiren schuldig/ etc. Vel:

Daß N. N. den am ꝛc. eröffneten Urthel / ihres Vorwendens ungeacht/Folge zu leisten schuldig.

Cæterùm de Processu Injuriarum ulterius notandum: 1. Injuriam universitati illatam, non extingvi, licet qvidam ex universitate moriantur. Carpz. *l. 2. Resp. 65.*

2. Actionē injuriarū post litem contestatā perpetuari etiam respectu heredū injuriati, inq; eos dirigitur sententia condemnatoria h. m:

Daß Beklagter ꝛc. Derowegen er den verstorbenen N. und nunmehr nach dessen Tode Klägern / wegen der N. zugefügten Injurien, einen öffentlichen Wiederruff zu thun schuldig/etc.

3. Injuriantem, si non sit possessionatus & suspectus de fugâ, compelli præstare cautionem. Carpz. in Pr. Cr. *p. 2. q. 95. n. 60. & seqq.* Sicuti autem cautionis præstatio seqventem in modū postulatur:

Kläger

Erinnert hierbey / daß Beklagter allhier nicht angesessen/

sen/daferne nun derselbe/wie vermuthlich / sich von hier weg begeben solte/so würde Kläger ümsonst litigiret/und vergebliche Unkosten aufgewendet haben. Dannenhero bittet er/Beklagten nicht allein zur Antwortung auf die Klage / sondern auch zu Bestellung gnungsamer Caution anzuhalten.

Ita sententia seqventis tenoris fertur:

Daß Beklagter/seines Vorwendens ungeacht / auf die erhob ne Klage sich einzulassen/zu antworten/und den Krieg Rechtens zu befestigen/auch immittelst gnungsame Caution, des Rechten allhier außzuwarten/ und was wider ihn erkant/zu thun und zu gelten / zu bestellen schuldig.

De PROCESSU DIFFAMATIONIS.

Processus diffamatorius, seu Diffamationis ille vocatur, ubi per remedium ex *l. Diffamari C. de Ingenuis manumissis*, diffamatus provocat diffamantem, ut rumorem sparsum probet, aut patiatur, sibi imponi perpetuum silentium. Carpz. in Processu *tit. 20. art. 1. n. 3.* Circa qvem seqventia sunt notanda:

1. Actio & provocatio ex *l. Diffamari* per se non est actio principalis, sed præparatoria ad instituendam actionem Gail. *l. 1. Observ. 9. n. 7.* & hunc in modum proponi potest:

Diffamation-Klage/

Vel

Provocatio ex *l. Diffamari C. de Ingenuis manumissis*

N. Klägers und Diffamaten,

Contra

N. Beklagten und Diffamanten.

P. P. Saget klagender Diffamat, zu Anbringung seiner Klage/kürtzlich/wie daß Diffamant sich berühmet / als

hätte er auf seinem Hause 100. Rthl. zu fordern/ nach mehrerm Inhalt des Schreibens sub A. Weil nun dieses Vorgeben eine blosse Diffamation und traduction, und Diffamant sich nicht getrauet/ deßhalben Klage anzustellen/ so kan Diffamat, damit er auß dem Verdacht möchte gelassen werden / nicht vorbey / des beneficii *l. Diffamari* sich zu gebrauchen/ und bittet / nach erfolgter Antwort zu erkennen/ daß Diffamant seine Diffamation zu erweisen schuldig/ oder in Verbleibung dessen/ werde ihme ein ewiges stillschweigen auferleget / Desuper &c.

2. Actio diffamatoria potest institui coram qvocunqve Judice, sive sit competens, sive non, Blarer. in repet. l. Diff. *c.36.* Mev. *p.3. Decis.212.* Adeoqve non attenditur vel Diffamatoris exemtio, vel fori exceptio. Mev. *d. l. n.6.* & *Decis. 213.* Hæc qvidem seqventem in modum proponitur:

N. erscheinet / und hat vernommen/ daß Gegentheil eine vermeynte Diffamation-Klage wider ihn angestellet/ und ihn deßhalben anhero citiren lassen/ gleich wie er nun an ermeldter Klage nicht das geringste einräumet/ also kan er sich darauf allhier nicht einlassen/ sondern opponiret Exceptionem fori incompetentis, allermaßen denn er unter diese Gerichte auf keinerley Weise kan gezogen werden/ und bittet demnach / unbefugtẽ Klägern an seine ordentliche Obrigkeit zu verweisen.

Sed contra eam tali modo replicari:

Diffamat

Muß zwar gestehen/ daß Beklagter Diffamant unter diese Gerichte nicht gehöre/ allein/ weil man ietzo in judicio diffamatorio versiret, da Diffamaten frey stehet/ einen Richter zu erwehlen/ wen er will/ so wird Diffamanten die Exceptio fori nicht zu statten kommẽ / sondern wird sich

sich allhier auf die Diffamation einlassen müssen/ allermaßen also zu erkennen gebeten wird.

Et postea sententionari poterit:

Auf Vorbringen / beschuldigten Ungehorsam und erfolgte Gesetze in Diffamation-Sachen/ N. Diffamaten/ an einem/ N. Diffamanten anders Theils rc. Daß Diffamant, seines Vorwendens ungeacht / auf die Diffamation-Klage sich einzulassen schuldig.

Notandum autem est, Diffamantem non posse adstringi, ut præcisè actionem principalem instituat in judicio diffamationis, sed in ejus esse libero arbitrio, an in hoc, an verò in foro diffamati competenti experiri velit, Mev. *d. l. 212. n. 7.* Et illô electô diffamatus non potest opponere fori declinatoriam. Carpz. *p. 3. Decis. 213. n. 10.* Contra hanc enim urgeri potest replicatio jurisdictionis prorogatæ hoc modo:

Kläger

Befindet/ daß Beklagter auf die durch seine provocation angestalte Klage sich daher nicht will einlassen/ alldieweil solche nicht in foro competente angestellet. Es wird sich aber Beklagter hierdurch der Einlassung nicht entbrechen können/ in Ansehung/ daß derselbe dieses judicium selbst eligiret/ und seine vermeynte Diffamation-Klage allhier angestellet/ und also dardurch die jurisdiction prorogiret/ in Erwägung dessen/ bittet Kläger/ Beklagten zur Einlassung und Antwortung auf die Klage anzuhalten.

3. Diffamatus non tenetur præstare cautionem pro reconventione & expensis, nec gvarandam. Carpz. in pr. *tit. 20. art. 3. n. 6. & seqq.* Sin ea de facto urgeatur, replicari potest:

Diffamat

Kan sich zu dem geforderten Vorstand und der Gewehr nicht verstehen/ weil solche / juxta vulgaria, in processu

 diffa-

diffamatorio nicht nöthig/zumahl/ da diffamat nicht Klägers / sondern vielmehr Beklagtens Stelle hält/ welcher/wie bekant/keine Caution zu bestellen/noch die Gewehr anzugeloben schuldig: Allermaßen auch Diffamat also zu erkennen/und Diffamanten zur Einlassung auf die Diffamation-Klage anzuhalten / will gebeten haben.

4. Processus diffamatorius in omnibus causis & contra qvosvis admittitur. Carpz. in Proc. *tit. 20. art. 2. n. 22.* exceptâ causâ possessionis & delictorum *d. l. n. 41. & 48.* nec non in causâ, ubi diffamans agi neqvit. Carpz. *p. 1. C. 7. Def. 30.* In priori contra actionem diffamatoriam ita excipitur:

Beklagter

Erscheinet/und hat mit sonderbarer Befrembdung vernommen/daß Kläger wider ihn einer Diffamation-Klage sich angemaßet/ da doch notorium, daß Beklagter in possessione vel qvasi der Hutt- und Trifft-Gerechtigkeit auf Klägers Feldern sey/ will auch solche possess noch ex abundanti durch beygelegtes Zeugnüß verificiren/und bittet demnach zu erkennen / daß die angemaßte Klage nicht statt habe.

Itidem in altero casu:

Beklagte

Hätten sich ehe was anders versehen/als daß N. wider sie eine Diffamation-Klage/ wegen des von ihme an ihren Vater begangenen Todschlages / hätte anstellen sollen/welche dann daher nicht statt finden wird / weil Beklagte allbereit die Sache zur Inqvisition übergebẽ/ und also wider vermeynten Klägern zu klagen niemahls gesinnet gewesen. Bitten daher/ihn mit seiner unbefugten und ungegründeten Diffamation-Klage abzuweisen.

In

In utroqve casu est una sententionandi formula:

Daß die Diffamation Klage dißfalls (vel: nach Gelegenheit dieses Falls) nicht statt hat.

In casu autem posteriori, sicuti exceptio ita proponitur:

Beklagter

Erscheinet/und ob er wohl nicht in Abrede seyn kan/ daß er zu unterschiedlichen mahlen gedacht / daß er auß Beklagtens Gute 200. fl. zu gewarten habe: Maßen denn solche ihme in N. Testament beschieden worden: Kan sich aber nicht einbilden/ daß solches vor eine solche Diffamation zu halten/daß deßwegen Beklagter vermittelst der Diffamation-Klage/zu Anstellung einiger Klage könne angehalten werden/ indem es mit Beklagtens Forderung diese Bewandnüß hat/daß selbe auf einen gewissen Fall restringiret/und weil selber sich noch nicht ereignet/ so kan auch Beklagter / juxta vulgaria, deßhalben noch keine Klage anstellen. Carpz. in Processl. *tit. 20. art. 4. n. 9.* Verhoffet dennach/ es werde Kläger mit seiner nichtigen Diffamation Klage abgewiesen werden. Allermaßen er denn darum dienstlich will gebeten haben.

Ita sententia hunc in modum concipitur:

Daß die Diffamation- Klage noch zur Zeit nicht statt hat.

5. Non admittenda est diffamationis actio, priusqvam diffamatio summariter sit probata. Ordin. Processl. *tit. 1. in fin.* Sin autem admissa sit, ita licet excipere:

Beklagter

Hat vernommen daß Kläger eine vermeynte Diffamation-Klage wider ihn angestellet. Nachdem aber die libellirte Diffamation weder durch Zeugen/noch sonsten bescheiniget/welches doch vor allen Dingen geschehen sollen / so achtet sich Beklagter nicht schuldig/darauf einzulassen/ sondern bittet/Klägern darmit gäntzlich abzuweisen.

Et

Et tunc pronunciatur:

Daß Diffamat vor allen Dingen/die angegebene Diffamation zu bescheinigen/und Diffamant also dann auf die Diffamation-Klage sich einzulassen schuldig.

Idqve etiam obtinet, licet diffamans non comparuerit.

6. In diffamationis processu aliter proceditur contra comparentem, aliter contra contumacem. Hujus si primô terminô accusetur contumacia hôc modô:

Diffamat

Hätte sich versehen/es würde Diffamant erschienen/ und der ihme richtig insinuirten Citation zu Folge/ auf die Diffamation-Klage sich eingelassen haben/ weil er aber aussenblieben/so beschuldiget Kläger desselben Ungehorsam/und bittet zu erkennen/daß Diffamant die Unkosten zu erstatten / und / bey Straf Ungehorsams/ auf die Diffamation Klage sich einzulassen schuldig.

Sententionatur:

Auf Vorbringen und beschuldigten Ungehorsam in Diffamation Sachen N. Diffamaten an einem / N. Diffamanten anders Theils rc. Daß Diffamant auf die erhobene Diffamation-Klage / bey Strafe Ungehorsams/ sich einzulassen und zu antworten / auch die Unkosten dieses Termins/nach vorgehender liqvidation un̄ Richterlicher Ermässigung/Diffamaten zuerstatten schuldig.

Si in seqventi termino non compareat, & contumacia ulterius sic accusetur:

Diffamat

Hat Diffamanten / testantibus Actis, gebührend citiren lassen/hätte also verhoffet / es würde derselbe sich gestellet/und dem am rc. publicirten und Rechtskräfftigen Urthel zu Folge/auf die Diffamation Klage sich eingelassen und geantwortet haben. Weil es aber nicht geschehen/so beschuldiget Diffamat desselben beharrlichen

chen Ungehorsam/und bittet zu erkennen / daß Diffamant die Unkosten zu erstatten / und vorigem Urthel/ sub pœnâ perpetui silentii, Folge zu leisten schuldig.

Sententia ejusmodi fertur:

Daß Diffamant die Unkosten dieses Termins Diffamaten zuerstatten/und dem am ꝛc. eröffneten Urthel Folge zu leisten schuldig/ in Verbleibung dessen/wird er mit seinen Zusprüchen und Klage / so er wider Diffamaten zu haben vermeynet/ferner nicht gehöret/ sondern ihme ein ewiges Stillschweigen auferleget.

Id qvod fit, si diffamans in tertio termino non compareat, ejusqve contumaciam diffamatus accuset:

Diffamat

Kan nicht vorbey/Diffamantens Ungehorsam/wegen seines beharrlichen Aussenbleibens/ abermahls zu beschuldigen/und weil ihme die Citation richtig insinuiret/so bittet er nunmehr/nach Inhalt des vorigen Urthels/Diffamanten ein ewiges stillschweigen aufzulegẽ.

Mediante tali sententiâ:

Auf Vorbringen und beschuldigten Ungehorsam in Diffamation Sachen/N. Diffamaten an einem/ wieder abermahliges Aussenbleiben / N. Diffamanten anders Theils ꝛc. Daß Diffamant mit seiner Klage/da er gleich derer einige wider Diffamaten haben möchte / ferner nicht zu hören/sondern ihme ein ewiges stillschweigẽ billig auferleget wird.

Sin autem diffamans compareat, & diffamationem fateatur, qvod hisce fit formalibus:

Beklagter

Erscheinet und recognosciret den producirten Brieff / ist auch nicht in Abrede / daß er die libellirte Worte von sich geschrieben/Gleich wie aber solche vor keine Diffamation zu halten/ also ist Beklagter erbötig / das jenige/was er von sich geschrieben / gebührend darzu-

thun/allermaßen er ihn hierzu alle dißfalls zustehende Rechts-Wohlthaten wil vorbehalten haben.

Tunc pronunciatur:

Auf Klage/Antwort/und erfolgte Gesetze in Diffamation-Sachen/N. Diffamaten an einem/ N. Diffamanten anders Theils rc. Dieweil Diffamant auf die Klage geantwortet / und der Diffamation nicht in Abrede/ so ist er solche in doppelter Sächsischer Frist/ wie recht / zu erweisen schuldig / darwider Diffamaten seine Gegen-Nothdurfft billich vorbehalten wird/ferner darauf zu beschehen/was recht. Vel ita:

Auf Provocation-Schrifft und erfolgte Gesetze N. Diffamaten an einem / N. Diffamanten anders Theils rc. Dieweil Diffamant auf die beschehene Provocation geantwortet / und der Diffamation nicht in Abrede / so ist er auch deßwegen seine Klage wider Diffamaten in doppelter Sächsischer Frist anzustellen schuldig / in Verbleibung dessen/wird ihme ein ewiges stillschweigen billich auferleget.

7. Diffamans actionem principalem coram judice diffamati potest instituere, nec ei obstat exceptio litispendentiæ, Carpz. in Proc. *tit. 20. art. 2. n. 15.* qvæ, si opponatur, ita removetur:

Kläger

Will nicht hoffen / daß Beklagtens vermeynte litispendentz in einige consideration kommen werde; Denn ob gleich die Diffamation Klage bey N. erhobẽ/ so ist doch selbe nunmehr/da die Haupt-Sache angestellet/gäntzlich erloschen/und kan demnach keinen Effect mehr haben/noch die vermeynte litispendentz operiren/ Carpz. *l. 2. Resp. 34. n. 13.* zumahln / da Beklagter nicht eigentlich wider Klägern geklaget / sondern ihn nur ad agendum provociret. Worzu kömmet/daß Klägern indefinitè seine Klage anzustellen auferleget/und ihme kein forum hierzu

hierzu determiniret/und also hat es bey Klägern gestanden/das forum zu eligiren; Bittet demnach/Beklagten mit seiner ungegründeten litispendentz abzuweisen/ und ihn zur Einlassung anzuhalten.

Idqve fit per hanc sententiam:

Daß Beklagter/seines Vorwendens ungeacht / auf die erhobene Klage allhier sich einzulassen schuldig.

Aliter sese res habet, qvando diffamanti imponitur probatio, qvæ in processu diffamatorio est suscipienda & peragenda, eâq; peractâ, si nihil sit probatum, pronunciatur:

Auf geführten Beweiß und Gegenbeweiß/auch erfolgte Gesetze in Diffamation-Sachen/N. Diffamanten an einem/N. Diffamaten anders Theils/rc. Daß Diffamant das jenige/so ihme zu erweisen auferleget / und er sich angemaßet/wie recht/nicht erwiesen/derowegen ihme dißfalls ein ewig stillschweigen billich auferleget wird.

Ejusdē ferè tenoris fertur sententia, si diffamans probationē deserat:

Daß Diffamant an dem ihm zuerkanten Beweiß sich versäumet/derowegen er mit seinen Zusprüchen/so er wider Diffamaten zu haben vermeynet/ferner nicht zu hören/sondern ihme ein ewiges stillschweigen billich auferleget wird.

Qvod tamen tum demum procedit, si in sententiâ probatio sit sub pœnâ perpetui silentii: hâc enim omissâ diffamans etiam post elapsum terminum probatorium admittitur. Carpz. *p.3.Decis.213. n.20.& seqq.* Hinc, si diffamantis contumacia circa probationem desertam fortè accusetur, ita respondere potest:

Beklagter

Kan nicht in Abrede seyn / daß er den ihme auferlegten Beweiß/in der ihme bestimten Frist/nicht verführet/ wil aber nicht hoffē/daß er sich dadurch daran versäumet habe/indem er nicht allein daran ist verhindert/ sondern auch der Beweiß ihme nur ins gemein / und nicht sub pœnâ perpetui silentii zuerkant/also / daß Be-

klagter so præcisè an die in dem Urthel beniemte Zeit nicht adstringiret. Wird demnach Gegentheils Suchē meliori modo widersprochen / und daß solches nicht statt habe/zu erkennen gebeten.

In casu factæ probationis sententia est talis:

Auf verführten Beweiß 2c. Daß Diffamant das jenige/ so ihme zu erweisen auferleget/und er sich angemaßet/ zur Nothdurfft erwiesen/derowegen Diffamat, seines Vorwendens ungeacht 2c.

Sin autem diffamatio pluribus constet articulis, & qvidam probati, qvidam non, sententia ita concipitur:

Auf geführten Beweiß 2c. Daß Diffamant bey dem 1. 2. und 3ten Punct/ daß jenige/so ihme zu erweisen auferleget/und sich angemaßet/wie recht/ nicht erwiesen/ derowegen ihme dißfalls ein ewiges stillschweigen billich auferleget wird/wegen des 4ten und 5ten Puncts aber ist/etc.

8. Actio ex l. Diffamari cum actione Injuriarum cumulari neqvit. Carpz. *l. 2. Respons. 57.*

9. Actio ex l. Diffamari extingvitur institutâ actione principali: sive ante, sive post motam ex l. Diffamari actionem, Carpz. in Proc. *tit. 20. art. 1. n. 23.* Priori casu ita potest exceptio proponi:

Beklagter

Hat nicht ohne Befrembdung vernommen/daß Gegentheil eine Diffamation Klage anzustellen sich unterfangen/der es doch gar nicht bedurfft/auch nicht bedürffen wird/indem Beklagter allbereit seine Klage wider vermeynten Diffamaten angestellet/zu dessen Bescheinigung er so wohl Abschrifft von der Klage / als auch eine Citation produciret/und bittet demnach zu erkennen/daß die Diffamation Klage nicht statt habe.

Nec aliter fertur sententia:

Auf Exception und erfolgte Gesetze in Diffamation-Sachē

N. Dif-

N. Diffamanten an einem / N. Diffamaten anders Theils etc. Daß die Diffamation-Klage dißfalls nicht statt hat.

Adeò autem prius instituta actio principalis actionem ex l. diffamari extingvit, ut ea non attendatur, licet sententia super perpetuo silentio contra Diffamantem lata sit. Carpz. *p. 1. Decis. 214. num. 14. & seqq.*

10. Diffamatus non statim tenetur ad actionem principalem respondere, si ea à diffamante in termino diffamationis offeratur, sed necesse est, ut præcedat citatio & præfigatur terminus. Carpz. *p. 3. Decis. 114.* Adeoqve si diffamans responsionem hoc modo urgeat:

Beklagter

Erscheinet / und weil Gegentheil / Vermöge seiner vermeynten Diffamation Klage / von ihme begehret / daß er seine prætensiones außführen solle / und ihn deßhalben provociret / so will er zu dem Ende seine Klage übergeben / und von Gegentheil richtige Antwort gefordert haben.

Diffamato licet excipere:

Diffamat

Kan und muß zwar geschehen lassen / daß Diffamant seine vermeynte Klage allhier anstelle / auf dieselbe aber alsbald sich ietzo einzulassen / wird Diffamaten mit Bestande nicht können zugemuthet werden / indem er deßwegen nicht citiret / ihme keine Abschrifft von der Klage communiciret / und auch kein spatium deliberandi ertheilet worden. Bittet demnach Diffamanten dahin anzuhalten / daß er ihn vor allen Dingen gebührend soll citiren lassen: Also dann wird sichs finden / wie weit die gesuchte Einlassung statt finde / immittelst will er doch an der vermeynten Klage nichts eingeräumet / sondern alle darwider zustehende Nothdurfft per expressum vorbehalten haben.

Judici autem incumbit ita pronunciare:

Diweil Diffamant der Diffamation nicht in Abrede / auch allbereit seine Klage angestellet / so ist Diffamat, nach vorgehender gebührender Ladung/darauf sich einzulassen schuldig. Vel:

Daß Diffamantens Suchen noch zur Zeit nicht statt hat/ würde er aber Diffamaten mit Uberschickung der Klage gebührend citiren lassen/so ergehet darauf ferner/was recht ist. Vel:

Dieweil Diffamant der Diffamation nicht in Abrede/auch allbereit seine Klage übergeben/ so ist er Diffamaten mit Uberschickung derselbē gebührend citiren zu lassen/ und dieser also dann sich darauf einzulassen schuldig.

11. In responsione ad actionem diffamatoriam non debent immisceri merita causæ principalis: Aliàs contra eam excipitur, & ita pronunciatur:

Daß Diffamant auf die wider ihn erhobene Diffamation-Klage anderer gestalt uñ ohne Einmischung der Haupt-Sache/ sich einzulassen/und zu antworten schuldig.

12. Cum actione ex l. Diffamari convenit actio ex l. si contendat, qvæ ita concipi solet:

Provocatio

Ex L. si contendat ff. de fidejuss.

N. N. Klägern und Provocanten

Contra

N. Beklagten und Provocaten.

P. P. Saget klagender Provocant,daß Beklagter öffters sich verlauten lassen/als wenn ihme an Klägers Hause der halbe Theil zustünde/hat auch solchen an N. in solutum cediren wollen. Nun dann klagender Provocant Beklagten hieran nicht das geringste geständig / und ihme sein vermeyntes Recht zu erweisen schwer fallen wird; Kläger hingegen durch Erbverträge und andere Documenta in continenti von Beklagtens Zusprüchē sich entbrechen mag. Als kan Kläger zu solchen jactirē und

und ungegründetẽ Vorgeben nicht länger stille schweigen/ und sich also zur Ungebühr traduciren lassen/sondern ist zu Anstellung dieser Klage bewogen wordẽ. Bittet demnach/ auf erfolgte Antwort zu erkennen/ daß Beklagter seine vermeynte Zusprüche in Sächsischer Frist einzubringẽ/und zu erweisen schuldig. In Verbleibung dessen werde ihme ein ewiges Stillschweigen billich auferleget. Desuper &c.

In eo tamen inter hanc & l. Diffamari actionem à Dd. notatur differentia, qvòd per illam inducatur non modò litispendentia, sed etiam qvòd nulla reqviratur diffamatio, nec diffamationis demonstratio. Carpz. in Processu *tit. 20. art. 4. n. 24. & seqq.*

p) Si enim sunt atroces, vel iteratæ, declaratio, contradicente actore, locum non habet, Finckelth. *Observ. 50. n. 25.* Actor autem hisce formalibus contradicere potest:

Kläger

Befindet/daß Beklagter mit einer Erklärung durchzuwischen gedencket / Weil aber die außgestossene Injurien ziemlich hart / auch öffters wiederholet/ so kan Kläger darmit sich nicht begnügen/noch abweisen lassen / Allermaßen er denn solcher meliori modo will widersprochen/und von Beklagten richtige Einlassung und Antwort gefordert haben.

Qvo casu ita pronunciatur:

Daß Beklagter/ seines Vorwendens ungeacht / auf die erhobene Klage sich einzulassen/zu antworten/und den Krieg Rechtens zu befestigen schuldig/und hat die Erklärung dißfalls nicht statt.

q) Post hanc si fiat, Actori invito obtrudi neqvit, & sicuti hic contra eam protestatur:

Kläger

Ersiehet / daß Beklagter bey recognition der producirten Schmäh-Schrifft sich nunmehro erklären will/ als hätte er solche nicht animo injuriandi von sich geschriebẽ/und bittet/daß er von der Klage möchte entbunden werden/ Dieweil aber schon einmahl lis contestiret/darüber erkant/und Kläger darauf den Beweiß angetreten / so wird diese Erklärung so schlechter Dinges nicht statt finden/ maßen Kläger derselben hiermit will widersprochen/und/daß auf die geschehene recognition möge erkant werden/gebeten haben ꝛc.

Ita

Ita Judex eam non attendit in sententionando, eamqve vel planè præterit, vel expressis verbis rejicit:

Daß Beklagter ꝛc. und hat die gethane Erklärung nunmehr nicht statt.

Admittitur tamen qvandoqve declaratio, si juramento confirmetur, Finck. *Observ. 50. n. 21.* hoc modo:

Würde Beklagter seine gethane Erklärung/vermittelst Eydes/erhalten/ so ergehet darauf ferner/ was recht.

r) Si enim fiat per procuratorem, excipitur:

Kläger

Stellet dahin/ob die Erklärung allhier wegē der libellirten injurien statt habe/erinnert auch darbey/daß/daferne selbe solte beständig seyn/ müste doch zum wenigsten Beklagter solche in eigener Person verrichten. Anderer gestalt kan sich Kläger nicht abweisen lassen/und will hierüber Rechtliches Erkäntnüß erwarten.

Et tunc pronunciatur:

Würde Beklagter die gethane Erklärung in Person widerholen / so liesse sich Kläger daran begnügen/ und wird Beklagter so dann von der angestalten Klage entbunden und loß gezehlet.

Notandum autem est, Reum hoc in casu non præcisè posse adstringi ad personalem declarationem, sed liberum erit, eâ neglectâ, litem contestari. Sin ergò actor personalem declarationem urgeat, Reus ita potest excipere:

Beklagter

Kan zwar nicht in Abrede seyn / daß das angezogene Urthel allegirter maßen dahin gehet/daß Beklagter die Erklärung in Person thun solle: Kan aber nicht sehen/daß er præcisè darzu anzuhalten/sondern ist der gäntzlichen Meynung/ daß er der Erklärung sich begeben/ und auf die Klage nunmehr antworten möge/allermaßen denn Beklagter erbötig/ wenn die Klage wird wiederholet werden/litem zu contestiren.

Qvod si autem Actor alleget judicatū, eô non attentô pronunciatur:

Daß Klägers Suchen/gestalten Sachen nach/nicht statt hat/und wird Beklagter zur litis contestation billich gelassen.

Vel, si reus litem contestatus sit:

Daß Klägers Suchen/ gestalten Sachen nach/nicht statt hat/und ist er/ seines Vorwendens ungeacht / auf die beschehene litis contestation sich einzulassen schuldig/etc.

INDEX

(o)

INDEX LOCUPLETISSIMUS
omnium rerum, qvæ in hoc Processu Fibigio-Svendendörfferiano continentur;

ubi prior Numerus paginam, alter, si adest, paginæ paragraphum vel qvandoqve regulam, & tertius deniqve Notas (subjunctâ stellâ & additô pro ordine eidem numerô antiqvas & priores, literâ verò minusculâ comite noviores) indigitat.

A.

Advocatus.

Aresti

qvem

in

Cessionarius

Citatio.

Cogna-

 reus,

qvod

Contu-

Cumulatio actionum.

Curator. Curatorium.

D.

Declaratio de fama & existimatione alicujus.

Decre-

Docu-

Ex-

For-

Formu-

Formula

Inrotulatio actorum.

Insinuatio citationis.

Instantia.

 Inter-

Interrogatoria.

Intervenire, Interventio.

Juramenti delatio.

Jura-

Juramenti remissio.

Juramentum calumniæ.

Juramentum credulitatis.

Juramentum dandorum & respondendorum.

Libel-

Lici-

Super

Proba-

Reaſ-

Reassumtio litis.

Recognoscere. Recognitio.

Remissio causæ.

Remissio juramenti.

Reprobatio.

Repro-

Reprobatorii articuli.

Reprobatorius terminus.

Rescripta Principum.

Respondere.

Restitutio in integrum.

Retorsionis exceptio.

Jus retractus

Aaaaa

Salarium.

Satisdatio *vide* Cautio.

Schedula appellationis.

Schedula notificatoria.

Scriptura.

Sententia.

Syndicatus Syndicus.

Taxatio. Taxatores.

FINIS.

2.6.19